

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-14051/2019 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

11.11.2019г. Москва

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

рассмотрев жалобу ООО «Юпитер» (далее - Заявитель, Общество) на действия ГБУ г. Москвы «Жилищник района Хорошево-Мневники» (далее - Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, она право заключения договора на оказание услуг по дезинсекции помещений МКД района Хорошево-Мневники города Москвы в 2019 году (реестровый № 31908410221, далее - Закупка), в соответствии со ст. 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 Закупки.

Заявитель в своей жалобе оспаривает необоснованное отклонение своей заявки на участие в Закупке.

Проанализировав заявленный довод, Комиссия приходит к выводу о возможности рассмотрения указанной жалобы в порядке ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, учитывая случаи, предусмотренные ч. 10 ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках).

Представители Заказчика с доводами жалобы не согласились, представили письменные возражения.

Комиссия по результатам рассмотрения жалобы Заявителя приняла решение о признании её обоснованной.

В соответствии с протоколом рассмотрения первых частей заявок от 28.10.2019 № 31908410221-01 заявка Заявителя была отклонена от участия в Закупке на основании того, что в ней отсутствует указание на качественные и технические характеристики используемых при оказании услуг товаров, а также наличия недостоверных сведений в составе такого предложения, а именно:

1.

1. отсутствие деклараций по товарам П1-9, П11-27, П29-32;

2. по позиции 27 отсутствует предложение участника по торговой марке;

3. совокупный объем компонентов по позициям 2, 14, 15, 17 превышает 100%, что говорит о недостоверности представленной информации.

При этом Комиссия учитывает, что каких-либо доказательств объективной невозможности заключения договора без представленной информации Заказчиком не представлено

Комиссия приняла во внимание условия, указанные в п. 6 размещенного Технического задания «Требования к качественным характеристикам оказываемых услуг:

Оказание услуг должно быть обеспечено препаратами надлежащего качества, что подтверждается сертификатами соответствия применяемых препаратов. Услуги необходимо оказывать в соответствии с санитарными правилами и нормами ФЗ от 30.03.1999г. №52-ФЗ « О санитарно- эпидемиологическом благополучии населения», постановления правительства Москвы от 30.12.2003г №1065-ПП «О совершенствовании организации и проведения дезинфекционных, дезинсекционных и дератизационных мероприятий на объектах города Москвы», приказ главного врача ФГУЗ «Центр гигиены и эпидемиологии в г. Москве №132 от 29.05.2006г «Об учете дезинсекционных и дератизационных работ», СП 3.5. 1378-03 утвержденных 07.06.2003г главным государственным санитарным врачом РФ, СанПиН 3.5.2.3472-17 «Санитарно-эпидемиологические требования к организации и проведению дезинсекционных мероприятий в борьбе с членистоногими, имеющими эпидемиологическое и санитарно-гигиеническое значение», утвержденных 7 июня 2017 г. главным государственным санитарным врачом РФ, СП 3.5.3.3223-14 «Санитарно-эпидемиологические требования к организации и проведению дератизационных мероприятий», утвержденных 22 сентября 2014 г. главным государственным санитарным врачом РФ.

Все препараты должны быть сертифицированными и разрешенными для применения на территории РФ, иметь свидетельства о государственной регистрации, официальные инструкции по применению. Препараты должны применяться с соблюдением требований экологической безопасности. При оказании услуг не допускается использование средств, не прошедших исследований и испытаний на соответствие содержания в них действующих веществ и других показателей, характеризующих качество этих препаратов, утвержденных нормативно-технической документацией.

Применяемые средства хранят в таре (упаковке) поставщика в специально предназначенных помещениях (складах). Тарная этикетка хранится весь период хранения (реализации) средств. Транспортирование средств осуществляется специальным транспортом.

Исполнитель перед началом работ, по требованию Заказчика, предоставляет: копии свидетельств о государственной регистрации средств, копии деклараций соответствия на применяемые средства.

В этой связи Комиссия отмечает, что предложенный Заказчиком подход к толкованию Документации лишен правового и практического смысла и направлен на отнесение на участников Закупки обязанности по дополнительному и излишнему указанию сведений, которые уже определены Заказчиком и могут быть проверены уже на стадии исполнения договора.

Учитывая то обстоятельство, что предметом Закупки является именно оказание услуг, а не поставка, то требование об указании на используемые средства для дератизации, является очевидно излишним. Кроме того, представителем Заказчика не доказано, что для таких услуг необходимо использование каких-либо уникальных средств, без которых исполнение договора невозможно.

В отношении отклонения заявки Заявителя из-за неуказания сведений о конкретных декларациях и торговой марки товара, Комиссия отмечает следующее.

Комиссия учитывает, что условиями Документации предусмотрено использование различных средств по 32 позициям. Вместе с тем Заказчик указывает, что по каждой позиции участники должны были указать препаративную форму, состав веществ, срок годности и сведения о наличии свидетельства о государственной регистрации в Российской Федерации, а также другие характеристики, отличающиеся по позициям, то есть подробно описать каждое используемое средство.

Комиссия также отмечает, что положения Закона о закупках не обязывают участника Закупки иметь в наличии товар в момент подачи заявки. В связи с этим требования Заказчика о подробном описании такого большого числа характеристик 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 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, 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 применить правовой подход, изложенный Верховным Судом Российской Федерации, к рассматриваемым правоотношениям. Предъявление к участнику Закупки требований о представлении в составе своей заявки конкретных показателей сопутствующих используемых средств, в том числе сроков годности каждой позиции 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 (п. 1 ст. 1 ГК РФ), презумпции добросовестности участников таких правоотношений (п. 5 ст. 10 ГК РФ), а также законодательно установленному запрету на злоупотребление правом (п. 1 ст. 10 ГК РФ).

Подобное требование не только является бесполезным дублированием требований Документации (у такого товара не появятся иные показатели, помимо определенных производителем, если участником дано согласие на предъявленные Заказчиком в этой части требования), беспричинно усложняет процесс заполнения заявки, но и в принципе оставляет разрешение вопроса о допуске той или иной заявки к участию в Закупке на исключительное субъективное усмотрение Заказчика (который единолично разрешает вопрос достаточности ему согласия

участника или необходимости указания им конкретных показателей своего товара).

Дополнительным свидетельством неясности требований Документации к товарам является то, что 4 из 7 поданных заявок были отклонены, так как указали технические параметры не так, как хотел Заказчик.

Таким образом, Комиссией установлено, что способ определения требований к товарам был реализован Заказчиком таким образом, что не позволял участникам Закупки сформировать надлежащее предложение в соответствии с требованиями Документации, в то время как действия Заказчика в настоящем случае были направлены на введение в заблуждение участников Закупки и ограничение их количества.

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 закупок.

Предоставленное Заказчику право самостоятельно формировать требования к участникам, к составу заявки, не освобождают его от обязанности при формировании Документации соблюдать иные требования действующего законодательства.

Кроме того, согласно пп. 1-3 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны:

1) 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;

2) требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке;

3. требования к описанию участниками такой закупки поставляемого товара, который является предметом конкурентной закупки, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик, требования к описанию участниками такой закупки выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом конкурентной закупки, их количественных и качественных характеристик.

Вместе с тем в связи с ненадлежащим формированием Документации в части указанных выше пунктов Комиссия в действиях Заказчика усматривает не только признаки нарушений п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках, но и пп. 1-3 ч. 10 ст. 4 указанного закона, которое возможно устранить лишь внесением изменений в Документацию.

С учетом изложенного и руководствуясь ч. 20 ст. 18.1, п. 3.1 ч. 1 ст. 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобы ООО «Юпитер» (ИНН:7702726614, ОГРН: 1107746168089) на действия ГБУ г. Москвы «Жилищник района Хорошево-Мневники» (ИНН:7734703698, ОГРН:1137746566760) при проведении Закупки обоснованной.

2. Признать в действиях Заказчика нарушение п. 2 ч. 1 ст. 3, пп. 1-3 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках.

3. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.

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

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 077/07/00-14051/2019 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

11.11.2019г. Москва

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

руководствуясь п. 3.1 ч. 1 ст. 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании решения Комиссии от 11.11.2019 по делу № 077/07/00-14051/2019,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

ГБУ г. Москвы «Жилищник района Хорошево-Мневники» (далее - Заказчик) устранить нарушения, допущенные при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, она право заключения договора на оказание услуг по дезинсекции помещений МКД района Хорошево-Мневники города Москвы в 2019 году (реестровый № 31908410221, далее - Закупка) а именно:

1.

1. Заказчику отменить протоколы, составленные в ходе проведения Закупки.
2. Заказчику вернуть всем участникам ранее поданные заявки на участие в Закупке с уведомлением каждого участника о прекращении действия данных заявок и о возможности подать новые заявки на участие в Закупке.
3. Заказчику внести изменения в Документацию с учётом решения Комиссии от 11.11.2019 по делу № 077/07/00-14051/2019.
4. Заказчику продлить срок приема заявок на участие в Закупке таким образом, чтобы он составлял не менее 7 (Семи) дней с момента размещения информации о внесении изменений в Документацию до даты окончания приема заявок.
5. Заказчику разместить информацию о вышеуказанных изменениях в Единой информационной системе в сфере закупок zakupki.gov.ru (далее — ЕИС).
6. Заказчику разместить в ЕИС информацию о новой дате окончания срока подачи заявок на участие в Закупке, новой дате рассмотрения заявок на участие в Закупке и подведения итогов Закупки.
7. Заказчику исполнить настоящее предписание в срок до 16.12.2019.
8. Заказчику о выполнении настоящего предписания сообщить в адрес Московского УФАС России в срок до 20.12.2019 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.

1.

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