

## **РЕШЕНИЕ**

**по делу № 077/07/00-22706/2020 о нарушении**

**процедуры торгов и порядка заключения договоров**

**25.12.2020 г. Москва**

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

Заместителя председателя Комиссии:

при участии представителей ООО «ТД Комфорт», ФГАОУ ВО РУТ (МИИТ) посредством видеоконференцсвязи,

рассмотрев жалобу ООО «ТД Комфорт» (далее также — Заявитель) на действия ФГАОУ ВО РУТ (МИИТ) (далее также — Заказчик) при проведении аукциона с двумя частями заявок на право заключения договора на изготовление и поставку мебели (реестровый № 32009745033) (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 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 первых частей заявок от 15.12.2020 участник Заявитель отклонен от дальнейшего участия в Аукционе со следующим обоснованием:

*«Заявка Участника №5982 не допускается к участию в аукционе в электронной форме на основании подпункта 2 пункта 24 раздела 4 Главы III Положения о закупке в связи с несоответствием требованиям к содержанию, оформлению и составу заявки, указанным в документации о закупке, а именно;*

*1. Участником предоставлены сведения, не соответствующие требованиям документации, а именно, значения о радиусном скруглении углов столешницы и перегородки товара Стол с перегородкой арт,52: требуемое Заказчиком значение: «Отсутствует» предлагаемое Участником значение: «Радиусное скругление углов столешницы и перегородки Отсутствует Наличие регулируемых опор стола - Наличие»*

*Таким образом, участник предоставил сведения, не соответствующие требованиям содержанию, оформлению и составу заявки, указанным в документации о закупке.*

*2. Участником предоставлены сведения, не соответствующие требованиям документации, а именно значения о материале изготовления штанги товаров «Шкаф высокий арт.81», «Шкаф арт.91»: требуемое Заказчиком значение: «Хромированный Металлический профиль плоскоовального сечения» предлагаемое Участником значение: «Хромированный.».*

*Таким образом, участник предоставил сведения, не соответствующие требованиям к содержанию, оформлению и составу заявки, указанным в документации о закупке.*

3. Участником предоставлены сведения, не соответствующие требованиям к содержанию, оформлению и составу заявки, указанным в документации о закупке, а именно, о товарах «Шкаф высокий арт.81», «Шкаф арт.91»: «Металлический профиль плоскоовального сечения Материал изготовления верхних дверей правой и левой секций - Стекло.».

Таким образом, Заказчику не представляется возможным идентифицировать технические характеристики поставляемого товара.

Согласно Приложения 1 к Техническому заданию, сведения, которые содержатся в заявке участников закупки, не должны допускать двусмысленных

толкований. Предложение участника (сведения о предлагаемом товаре (материале)) в предлагаемом значении и предлагаемом товарном знаке не должно содержать двойных предложений, неоднозначных предложений.

4. Участником предоставлены сведения, не соответствующие требованиям документации, а именно, значения о материале изготовления штанги товаров «Шкаф для одежды арт.83», «Гардероб арт.104», «Гардероб арт.125», «Шкаф арт.181», «Шкаф для раздевалки арт.202»:

требуемое Заказчиком значение: «Хромированный Металлический профиль плоскоовального сечения» предлагаемое Участником значение: «Хромированный.»

Таким образом, участник предоставил сведения, не соответствующие требованиям к содержанию, оформлению и составу заявки, указанным в документации о закупке.

5. Участником предоставлены следующие сведения, не соответствующие требованиям к содержанию, оформлению и составу заявки, указанным в документации о закупке/ а именно, о товарах «Шкаф для одежды арт.83», «Гардероб арт.104», «Гардероб арт.125», «Шкаф арт.181», «Шкаф для раздевалки арт.202»:

«Металлический профиль плоскоовального сечения Материал изготовления ручек - Металл.».

Таким образом, Заказчику не представляется возможным идентифицировать технические характеристики поставляемого товара.

Согласно Приложения 1 к Техническому заданию, сведения, которые содержатся в заявке участников закупки, не должны допускать двусмысленных толкований.

Предложение участника (сведения о предлагаемом товаре (материале)) в предлагаемом значении и предлагаемом товарном знаке не должно содержать двойных предложений, неоднозначных предложений».

Заявитель с указанными причинами отклонения своей заявки не согласился и направил жалобу в антимонопольный орган, в которой указывает, что фактически предложенный Заявителем товар полностью соответствует требованиям технического задания Аукционной документации, при этом Заявитель указывает, что им в соответствии с требованиями Закупочной документации также было

выражено согласие.

Комиссия, рассмотрев указанные доводы Заявителя, приходит к выводу, что требования Заказчика сформированы таким образом, что участник Аукциона может ошибиться и предоставить значение иное, отличное от требований Аукционной документации, которая, в свою очередь, вводит участников Аукциона в заблуждение.

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.

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, предоставляя Заказчику возможность манипулировать результатами проводимой закупки в собственных интересах.

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 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).

Аукционной документацией предусмотрено, что товар должен быть поставлен и собран в ассортименте (наименовании), в объеме (количестве), в комплектности и в сроки, предусмотренные Контрактом и настоящим Техническим заданием. Товар должен быть надлежащего качества, в целостной комплектности, соответствовать действующим ГОСТам, техническим регламентам, санитарным нормам и отвечать требованиям качества, безопасности и другим требованиям, предъявленным законодательством Российской Федерации и Контрактом. Упаковка и маркировка товара должны соответствовать требованиям, обычно предъявляемым к упаковке маркировке такого товара, ГОСТа, а упаковка и маркировка импортного товара – международным стандартам упаковки. Маркировка упаковки должна строго соответствовать маркировке товара. Товар должен быть поставлен в упаковке (таре), обеспечивающей защиту Товара от повреждения, загрязнения или порчи во время транспортировки и погрузо-разгрузочных работ. На Товаре не должно быть механических повреждений. Поставщик гарантирует, что поставляемый Товар является качественным, новым (не был в употреблении, не прошел восстановление потребительских свойств) и соответствует требованиям, установленным настоящим Контрактом. Поставщик гарантирует, что Товар передается свободным от прав третьих лиц и не является предметом залога, ареста или иного обременения. Поставщик гарантирует легальность производства и (или) оборота Товара на территории Российской Федерации. Вся документация должна быть представлена на русском языке или с заверенным переводом оригинала.

Соответственно выражение согласия участником Аукциона на поставку товара в соответствие с характеристиками, установленными Заказчиком в Аукционной документации, не приводит к несоблюдению его потребности или возможности поставки товара, неудовлетворяющего его потребности.

Также Комиссия обращает внимание, что в целях обеспечения конкуренции на торгах заказчику в документации достаточно предусмотреть возможность участникам закупки выразить свое согласие на выполнение работ, с использованием 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).

Согласно пункту 5.2.1.1. Аукционной документации первая часть заявки на участие в аукционе должна содержать:

Первая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать следующие документы и информацию:

При осуществлении закупки товара:

согласие участника закупки на поставку товара, выполнение работы или оказание услуги на условиях, предусмотренных документацией о запросе котировок и не подлежащих изменению по результатам проведения закупки (такое согласие

дается с применением программно-аппаратных средств электронной площадки);

конкретные показатели товара, соответствующие значениям, установленным в документации о запросе котировок, и указание на товарный знак (при наличии). Информация, предусмотренная настоящим подпунктом, включается в заявку на участие в запросе котировок в случае отсутствия в документации о запросе котировок указания на товарный знак или в случае, если участник закупки предлагает товар, который обозначен товарным знаком, отличным от товарного знака, указанного в документации о запросе котировок.

наименование страны происхождения товара (для получения преференций в соответствии с постановлением Правительства РФ №925 от 16.09.2016, при этом отсутствие в заявке на участие в закупке указания (декларирования) страны происхождения поставляемого товара не является основанием для отклонения заявки на участие в закупке, такая заявка рассматривается как содержащая предложение о поставке иностранных товаров).

В рассматриваемом же случае Комиссией установлено, что Заявителем в составе заявки было представлено согласие, что является достаточным для принятия участия в процедуре.

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

На основании изложенного Комиссия приходит к выводу, что действия Заказчика по отклонению заявки Заявителя не отвечают принципам, предусмотренным пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и признает обоснованной жалобу Заявителя на действия Заказчика.

При этом, исходя из вышеизложенного, Заказчику надлежит пересмотреть заявки участников процедуры.

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

С учетом изложенного, Комиссия приходит к выводу о необходимости выдачи Заказчику предписания о пересмотре первых частей заявок с учетом решения Комиссии.

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 «ТД Комфорт» (ИНН: 7708789642) на действия ФГБОУ ВО «РГУ им. А.Н. Косыгина» (ИНН: 7705001020) при проведении Аукциона обоснованной.
2. Установить в действиях Заказчика нарушение пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

3. Выдать Заказчику обязательное для исполнения 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 № 077/07/00-22706/2020 о нарушении**

**процедуры торгов и порядка заключения договоров**

**25.12.2020 г. Москва**

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

Заместителя председателя Комиссии:

**руководствуясь пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании вынесенного решения от 25.12.2020**

**по делу № 077/07/00-22706/2020,**

### **ПРЕДПИСЫВАЕТ:**

ФГБОУ ВО «РГУ им. А.Н. Косыгина» (**далее — Заказчик**) устранить нарушения, допущенные при проведении аукциона с двумя частями заявок на право заключения договора на изготовление и поставку мебели (реестровый № 32009745033) (**далее — Закупка**):

- 1. Заказчику все отменить** протоколы, составленные при проведении Закупки;
- 2. Заказчику назначить новую дату** рассмотрения заявок, **дату подведения итогов Закупки**;
- 3. Заказчику** пересмотреть заявки участников Закупки с учетом принятого решения **от 25.12.2020 по делу № 077/07/00-22706/2020;**

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** продолжить 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 03.02.2021**;

7. Заказчику надлежит сообщить в адрес Московского УФАС России об исполнении настоящего предписания в срок **до 03.02.2021** 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.