

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-13353/2022 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

08.09.2022

г. Москва

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

Председательствующего Комиссии:

"..."

членов Комиссии:

"..."

"..."

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей "...",

в отсутствие представителей "...", извещенных надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 02.09.2022 № НП/46063/22,

рассмотрев жалобу "..." (далее также - Заявитель) на действия "..." (далее также - Заказчик) при проведении запроса предложений в электронной форме на поставку гамма-спектрометра (реестровый № 32211632061 , далее - Закупка) (далее - Жалоба),

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.

Рассмотрение жалобы проводилось в дистанционном режиме посредством видеоконференцсвязи.

Инструкция по подключению и использованию системы TrueConf размещена на официальном сайте Московского УФАС России по ссылке: <https://moscow.fas.gov.ru/page/17962>.

Согласно части 16 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, рассмотрение жалобы по существу осуществляется комиссией антимонопольного органа. Неявка лиц, надлежащим образом уведомленных (уведомленных посредством направления антимонопольным органом уведомления, предусмотренного частью 11 настоящей статьи) о времени и месте рассмотрения жалобы по существу, не является препятствием для такого рассмотрения.

Заявлений о невозможности подключения к сеансу, а также возражений относительно рассмотрения жалобы посредством видеоконференцсвязи от Заявителя, которому направлялось уведомление о рассмотрении жалобы в Управление не поступало.

Таким образом, учитывая, что указанное лицо надлежащим образом извещено о способе рассмотрения жалобы заблаговременно, Комиссия Московского УФАС считает возможным провести дистанционное рассмотрение жалобы в его отсутствие.

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, закупочной 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» (в редакции, действующей на дату размещения Положения о закупках) (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, закупочной 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 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 доводам жалобы, нарушение со стороны Заказчика при проведении закупочной процедуры выразилось в том, что в закупочную документацию включены противоречивые положения, вводящие потенциальных участников в заблуждение. Заявитель указывает, что между Проектом договора и Техническим заданием имеются существенные разночтения относительно определения срока поставки товара, что мнению Заявителя свидетельствует о том, что проектом

договора установлены заведомо невыполнимые требования.

Так Заявитель указывает, что пунктом 4 раздела 1 технического задания, установлены следующие сроки поставки: «Максимальный срок поставки не может превышать 60 (шестьдесят) рабочих дней с даты заключения Договора».

Между тем, Заявитель обращает внимание, что пунктом 3.1.1 проекта договора указано: «Поставить Товар по количеству, качеству и комплектности, соответствующий техническим стандартам, требованиям ГОСТа (ТУ), марке, типу, а также в сроки указанные в Спецификации и Техническом задании к настоящему Договору, но не позднее 31.08.2022 года».

При этом Заявитель указывает, что срок рассмотрения предложений — 14.09.2022.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения и материалы запрошенные антимонопольным органом.

На заседании Комиссии, Заказчик пояснил, что разночтения в сроках поставки товара в документации обусловлены технической ошибкой.

Вместе с тем Заказчик указал, что никто из участников Закупки не трактовал указанный в пункте 3.1.1. проекта договора срок поставки «не позднее 31.08.2022», как максимально возможный, поскольку он не может являться таковым с учетом аналогичной даты срока окончания подачи заявок, указанной в извещении о закупке.

Кроме того, Заказчик отметил, что ни у кого из участников Закупки не возникло сложностей с формированием предложения о сроке поставки продукции. Так, первым участником закупки в заявке, период поставки продукции в полном объеме был указан - «в течение 40 рабочих дней с даты подписания договора», вторым участником Закупки было указано - «не позднее 60 рабочих дней с даты подписания договора».

По существу Заказчик также пояснил, что приведенный в проекте договора срок, привязанный к конкретной дате – 31.08.2022, является примером указания срока поставки в типовом проекте договора, а не условием поставки товара по конкретной Закупке, что также подтверждается тем обстоятельством, что указанный в п. 3.1.1. проекта договора срок истекает в день окончания срока подачи заявок и ранее дня подведения итогов Закупки и очевидно не может быть расценен, как срок поставки товара по договору, заключенному по результатам данной Закупки.

Дополнительно Заказчик отметил, что не было запросов за разъяснением условий документации о закупке в части максимально возможного срока поставки товара.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей, участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссия приходит к следующим выводам.

Комиссией установлено, что 19.08.2022 Заказчик на сайте Единой электронной торговой площадки, а также на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (<http://zakupki.gov.ru>) (далее – ЕИС), разместил информацию о проведении запроса предложений на право заключения договора

на поставку гамма-спектрометра (реестровый № 32211632061) (далее – запрос предложений, процедура).

Начальная (максимальная) цена контракта установлена в размере — 1 995 000 руб. 00 коп.

Дата начала срока подачи заявок на участие в запросе предложений: с даты публикации извещения о проведении запроса предложений в ЕИС и на ЭП.

Дата и время окончания срока подачи заявок на участие в запросе предложений: 31.08.2022 10:00 (время московское).

Как следует из материалов дела, в соответствии с протоколом № 408-ЗК от 07 сентября 2022 г. на участие в процедуре было подано 2 (две) заявки:

Заявка № 1 от 24.08.2022 18:51 Ценовое предложение участника: 1 850 000,00 (Один миллион восемьсот пятьдесят тысяч) рублей, в том числе НДС.

Период поставки продукции: поставка продукции осуществляется в полном объеме в течение 40 рабочих дней с даты подписания договора. Условия оплаты: 100 % оплата производится в течение 7 (Семи) рабочих дней с момента приемки Продукции.

Заявка № 2 от 31.08.2022 09:46 Ценовое предложение участника: 1 760 000,00 (Один миллион семьсот шестьдесят тысяч) рублей, в том числе НДС.

Период поставки продукции: поставка продукции осуществляется в полном объеме не позднее 60 рабочих дней с даты подписания договора. Условия оплаты: оплата производится в течение 7 (Семи) рабочих дней с даты подписания сторонами акта приема передачи товара на основании счета поставщика.

На заседании Комиссии было установлено, что Заявитель заявку на участие в закупке не подавал.

Вместе с тем согласно пункту 25.1 документации о закупке по результатам проведения запроса предложений между заказчиком и победителем запроса предложений (участником закупки, с которым принято решение заключить договор) заключается договор в отношении каждого лота отдельно, составленный на основе Проекта договора и Техническим заданием/Техническими требованиями (ПРИЛОЖЕНИЕ 1 к документации), с включением в него предложений победителя запроса предложений (участника закупки, с которым принято решение заключить договор) указанных в его заявке в отношении каждого лота отдельно.

Следовательно, Заказчик заключает договор с победителем закупки, который составляется на основе Проекта договора и Технического задания (Приложения № 1 к документации), путем включения в проект договора предложения победителя о сроке поставки товара, указанного в его заявке на участие в закупке. В свою очередь, заявка на участие подлежит заполнению потенциальным участником в соответствии с требованиями Технического задания (Приложение № 1 к договору). Таким образом, потенциальные участники при формировании и подачи заявок на участие в закупке руководствовались сроком поставки товара, указанного в техническом задании.

Как было отмечено ранее, пунктом 4 раздела 1 технического задания, установлены следующие сроки поставки: «Максимальный срок поставки не может превышать 60 (шестьдесят) рабочих дней с даты заключения Договора».

Учитывая наличие 2 (двух) поданных заявок и указание в них соответствующего периода поставки продукции, Комиссия отмечает, что указанные обстоятельства свидетельствуют о понимании участниками Закупки условий о сроке поставки товара, установленных техническим заданием.

Кроме того, частью 2 статьи 6.8 Положения о закупках АО «Росгео» установлено, что вне зависимости от допустимости направления встречных предложений участника по условиям договора, не считаются встречными предложения по формулировкам условий договора, направленным на исправление грамматических и технических ошибок, если таковые выявлены участником в проекте договора, включенного в документацию о закупке.

Комиссия отмечает, что в соответствии с частью 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчик руководствуется 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 (далее - положение о закупке).

В силу части 2 статьи 2 Закона о закупках 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.

Согласно пункту 4 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должно быть указано место, условия и сроки (периоды) поставки товара, выполнения работы, оказания услуги.

Следовательно, при определении в документации о закупке сроков (периода) поставки товара Заказчик должен установить одно значение таких сроков для всех участников закупки.

При этом наличие в документации о закупке нескольких сроков (периода) поставки товара не соответствует положениям Закона о закупках и может привести к неоднозначному толкованию таких положений участниками закупки и необъективной оценке своих возможностей при определении в заявке периода поставки товара такого участника.

Относительно пояснения Заказчика, что приведенный в проекте договора срок, привязанный к конкретной дате – 31.08.2022, является примером указания срока поставки в типовом проекте договора, а не условием поставки товара по конкретной закупке, Комиссия отмечает, что документация не содержит конкретного пункта или ссылок, согласно которому можно расценивать указание конкретной даты в качестве наглядного примера.

Закупочная процедура представляет собой совокупность действий Заказчика, направленных на определение в порядке, установленном в положении о закупке, контрагента, с которым в последующем может быть заключен договор на лучших для заказчика условиях с точки зрения цены, качества и надежности закупаемых товаров (работ, услуг).

Комиссия отмечает, что документация по своей сути является офертой, в соответствии с положениями которой впоследствии заключается договор, в связи с чем не должна содержать в себе неточности и разночтения, приводящих к искажению ее смысла.

В целях исключения какого-либо субъективного правоусмотрения при разрешении вопроса о допуске той или иной заявки к участию в процедуре, документация должна содержать в себе четкие, исчерпывающие требования к участникам, подающим заявки на участие в закупке.

Из вышеизложенного следует, что заявка участников 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.

Названный правовой подход наиболее полно обеспечивает баланс частных и публичных интересов, на необходимость соблюдения которого указал Конституционный Суд Российской Федерации в постановлении от 29.03.2011 2-П, поскольку направлен на повышенную защиту участника торгов, как более слабой стороны в указанных правоотношениях.

При этом Комиссия также учитывает, что Заявителем не представлено нормативного обоснования, как указанное обстоятельство повлияло на невозможность подать заявку на участие в закупке. Таким образом, доводы Заявителя о существенном ограничении конкуренции путем установления в проекте договора заведомо невыполнимых требований не имеют под собой оснований.

Учитывая вышеизложенное, Комиссия признает доводы жалобы Заявителя обоснованными, а действия Заказчика не соответствуют требованиям пункта 4 части 10 статьи 4 Закона о закупках.

Вместе с тем, принимая во внимание конкретные фактические обстоятельства дела, том числе число участников конкурентной процедуры, Комиссия полагает возможным выдать Заказчику предписание о завершении процедуры с учетом решения антимонопольного органа.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу "..." (ОГРН: "..."; ИНН: "...") на действия "..." (ОГРН: "..."; ИНН: "...") при проведении Закупки обоснованной.
2. Признать в действиях Заказчика нарушения пункта 4 части 10 статьи 4 Закона

о закупках.

3. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание.

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