

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-5793/2019 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

22.07.2019 г. Москва

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

<...>

при участии представителей:

от ООО «Велес»: <...>

от ГБУЗ «Центр планирования семьи и репродукции ДЗМ» - <...>

рассмотрев жалобу ООО «Велес» (далее также — Заявитель) на действия ГБУЗ «Центр планирования семьи и репродукции ДЗМ» (далее также — Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку полиграфической продукции (бланки и журналы) для нужд филиала № 4 Родильный дом № 3 Государственного бюджетного учреждения здравоохранения города Москвы «Центр планирования семьи и репродукции Департамента здравоохранения города Москвы» (реестровый № 31908035205) (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.

По мнению Заявителя, нарушение его прав и законных интересов со стороны Заказчика выразилось в ненадлежащем формировании Аукционной документации, влекущем ограничение конкуренции.

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.

В единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее — ЕИС; Официальный сайт) Заказчиком размещено Положение о закупке товаров, работ, услуг (далее — Положение о закупках). Указанное Положение о закупках в редакции, действующей на дату размещения извещения о проведении закупки, размещено в ЕИС — 22.02.2019.

Извещение о проведении Аукциона с начальной (максимальной) ценой договора в размере 2 663 787, 97 руб. размещено на Официальном сайте 20.06.2019.

В соответствии с пунктом 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной 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. Если заказчиком в документации о закупке не используются установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации

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.

В силу части 6.1 статьи 3 Закона о закупках при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик должен руководствоваться следующими правилами: в описании предмета закупки указываются функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки; в описании 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; в случае использования в описании предмета закупки указания на товарный знак необходимо использовать слова "(или эквивалент)", за исключением случаев: несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком; закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование; закупок товаров, необходимых для исполнения государственного или муниципального контракта; закупок с указанием конкретных товарных знаков, знаков обслуживания, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, места происхождения товара, изготовителя товара, если это предусмотрено условиями международных договоров Российской Федерации или условиями договоров юридических лиц, указанных в части 2 статьи 1 настоящего Федерального закона, в целях исполнения этими юридическими лицами обязательств по заключенным договорам с юридическими лицами, в том числе иностранными юридическими лицами.

В соответствии с пунктом 3 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны 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.

Заказчиком в Приложении № 1 к Техническому заданию (далее — Форма № 2) установлены требования к товарам, необходимым к поставке.

Заявителем оспаривается установление Заказчиком соответствующих требований без учета действующих государственных стандартов в отношении конкретного вида товара, установление избыточных требований, касающихся физико-химических показателей товаров, которые невозможно установить без проведения лабораторных испытаний, а также противоречивые требования инструкции по заполнению участником заявки в части указания конкретных показателей (далее - Инструкция).

Так, Заявитель считает неправомерным установление в поз. 2-5, 12, 13, 31-47, 68-80, 82-84, 92-105, 107-110, 117-132, 135, 142-152, 154-158, 162-166, 168-174, 178-182, 184-190, 195-207 Формы № 2 требования к разрывной длине бумаги в «кМ» и «МН», при этом «МН» (миллиньютон) является единицей измерения силы.

Представители Заказчика пояснили, что в указанной части была допущена техническая ошибка и при рассмотрении заявок учитывались бы только длина, указанная в кМ.

Также Заявитель указывает на то, в поз. 2-5, 12, 13, 31-47, 68-80, 82-84, 92-105, 107-110, 117-132, 135, 142-152, 154-158, 162-166, 168-174, 178-182, 184-190, 195-207 Формы № 2 установлено требование к офсетной бумаге - «Содержание древесины в волокнистом составе не превышает 75%», что не соответствует положениям ГОСТ 9094-89 «Бумага для печати офсетная. Технические условия» (далее — ГОСТ 9094-89).

В ответ на заявленный довод Заказчик пояснил, что документация не предусматривает соответствие товара по вышеперечисленным позициям ГОСТ 9094-89), а участнику надлежало продублировать указанное значение, так как оно является безальтернативным.

Кроме того, Заявитель указывает, что положения Инструкции носят противоречивый характер, участнику не представляется возможным определить, в каком случае необходимо указывать одно конкретное значения, а в каком - диапазонное значение.

Например, по поз. 3, 4, 12, 32, 34-43, 70, 73-77, 79, 80, 83, 93, 95, 96, 98-105, 118, 120, 122, 125-132, 135, 143, 146, 148-152, 154, 155, 158, 164, 168-171, 173, 180, 184, 189, 196, 199, 200, 202-206 Формы № 2 Заказчиком установлены требования по показателю «Плотность бумаги» - «не менее 65 г/м²». При этом, исходя из положений Инструкции: использование при описании слов «не менее» - означает, что участнику следует предоставить в заявке конкретный показатель, более указанного значения или равный ему. Вместе с тем та же Инструкция содержит указание, что числовые значения показателей (параметров) плотности и непрозрачности бумаги (включая минимальный и максимальный) должны указываться участником закупки в виде диапазонного значения.

По поз. 81 Формы № 2 установлено требования «Вид бумаги» - «машинной гладкости или бумага односторонней гладкости. каландрированная». Согласно Инструкции: в случае, если значения или диапазоны значений параметра указаны с использованием символа «;» (точка с запятой), союза «или» - участнику необходимо предоставить одно из указанных значений или диапазон. В то же время символ «.» (точка) означает необходимость указания всех значений, перечисленных через указанный символ. Следовательно, участнику необходимо указать все значения

значения по спорному параметру, что не представляется возможным, так как бумага не может быть одновременно и машинной гладкости, и каландрированной.

Также участнику предлагается изучать Форму № 2 на предмет того, каким шрифтом напечатаны значения, так как согласно положениям Инструкции «Показатели, значения или единицы измерений, наименования товаров, которые напечатаны курсивом, являются неизменными показателями и должны указываться участником в неизменном виде, включая уточняющие слова, союзы, знаки, символы, согласно правилам настоящей инструкции (данное правило имеет приоритет над остальными).

Аналогичные нарушения схожие по характеру содержатся также в иных положениях Аукционной документации.

Комиссия, оценив материалы дела, изложенные в жалобе доводы, приходит к выводу о том, что при формировании Аукционной документации, а именно при установлении требований в Форме № 2 Заказчиком не соблюдены требования пункта 1 части 10 статьи 4, и принципов, закрепленных в пункте 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках в связи со следующим.

Законодательство в сфере закупок возлагает на заказчиков обязанность по формированию надлежащей закупочной документации, не допускающей ни двояких толкований, ни введения в заблуждение участников закупки с целью дальнейшей манипуляции поданными ими заявками.

При этом указанные в Форме № 2 формулировки Заказчика могли потенциально отсекают заинтересованных лиц, только определяющих для себя возможности участия в той или иной закупке в ее условиях, либо вводить участников в заблуждение при подготовке и оценке правильности своих предложений.

Более того, в целях получения Заказчиком товара надлежащего качества в Форме № 2 установлено требование о соответствии поставляемого товара государственным стандартам.

Также учитывая, что требования к товарам, установленные Аукционной документацией, в ряде случаев сформулированы таким образом, при котором участникам надлежит исключительно воспроизвести установленное Заказчиком требование, представляется возможным сделать вывод о том, что участник может продекларировать соответствие предлагаемого к поставке товара требованиям Аукционной документации Заказчика, что, в свою очередь, не будет противоречить действующему законодательству в сфере закупок.

В связи с вышеизложенным Комиссия полагает возможным установление в Аукционной документации условий, при которых участники закупки вправе выразить в составе заявки свое согласие на поставку товара в соответствии с требованиями документации, а именно конкретными показателями, которые Заказчик сформировал на основании своей потребности в Форме № 2.

Данный вывод Комиссии соотносится также с тем, что Закон о закупках не обязывает участников на момент подачи соответствующих заявок иметь товар в наличии. В связи с чем выражение согласия на поставку товара, соответствующего требованиям Заказчика, надлежит расценивать как

достаточное для принятия участия в такой процедуре.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках Заказчик при осуществлении закупочной процедуры должен руководствоваться принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

При таких обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу о наличии в действиях Заказчика нарушения принципа равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, установленного пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу об обоснованности доводов жалобы.

Руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Велес» (ОГРН: 1177746274254, ИНН: 7714982309) на действия ГБУЗ «Центр планирования семьи и репродукции ДЗМ» (ОГРН: 1027739013796, ИНН: 7727019543) при проведении Аукциона обоснованной.
2. Установить в действиях Заказчика нарушение пункта 2 части 1, части 6.1 статьи 3, пунктов 1-3 части 10 статьи 4 Закона о закупках.
3. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении допущенных нарушений.

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