

РЕШЕНИЕ

по делу № 1-00-1529/77-18 о нарушении процедуры торгов и порядка заключения договоров

04.09.2018 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 «Топ Трейд»: <...>(доверенность от 22.08.2018 № б/н),

от ГАУК г. Москвы ПкиО «Красная Пресня»: <...> (доверенность от 09.01.2018 № 02),
<...> (доверенность от 24.10.2017 № 77 АВ 5766817),

рассмотрев жалобу ООО «Топ Трейд» на действия заказчика - ГАУК г. Москвы ПкиО «Красная Пресня» при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на установку и сопряжение систем оповещения о чрезвычайных ситуациях по адресу: г. Москва, Красногвардейские пруды (реестровый № 31806765880) (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 Московское УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Аукциона.

По мнению Заявителя, нарушение со стороны Заказчика при проведении Аукциона выразилось в утверждении документации, необоснованно ограничивающей количество участников закупки.

Комиссия отмечает, что в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) по правилам данной 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» (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, 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 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 объявления Аукциона, размещено на официальном сайте 05.12.2017.

В соответствии с частью 3 статьи 4 Федерального закона от 31.12.2017 № 505-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее - Закон № 505-ФЗ):

1) положения о закупке должны быть приведены в соответствие с требованиями Закона о закупках (в редакции Закона № 505-ФЗ), утверждены и размещены в единой информационной системе не позднее 1 января 2019 года;

2) положения о закупке, которые не соответствуют Закону о закупках (в редакции Закона № 505-ФЗ), после 1 января 2019 года считаются не размещенными в единой информационной системе;

3) закупки, извещения об осуществлении которых были размещены в единой информационной системе до даты размещения положения о закупке,

приведенного в соответствии с требованиями Закона о закупках (в редакции Закона № 505-ФЗ), завершаются по правилам, которые действовали на дату размещения такого извещения.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках правовым актом, регламентирующим правила закупки, является положение о закупке, принимаемое в соответствии с Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации.

На основании изложенного, согласно совместному письму Минфина России № 24-04-06/44451 и ФАС России № АД/48543/18 от 27.06.2018, учитывая положения части 3 статьи 4 Закона № 505-ФЗ, предусматривающие возможность приведения положения о закупке в соответствии с требованиями Закона № 223-ФЗ в редакции Закона № 505-ФЗ до 1 января 2019 года, заказчик с 1 июля 2018 года и по 1 января 2019 года вправе осуществлять закупки по правилам, установленным в положении о закупке в редакции, действующей до приведения его в соответствии с Законом № 223-ФЗ в редакции Закона № 505-ФЗ.

30.07.2018 на Официальном сайте Заказчиком размещено извещение о проведении Закупки с начальной (максимальной) ценой договора 2 206 937,00 руб.

Датой окончания подачи заявок определено 29.08.2018, датой рассмотрения заявок — 05.09.2018, датой подведения итогов — 07.09.2018.

Комиссия, изучив представленные документы, установила следующее.

В соответствии с пунктами 9,10 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе:

- требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям;
- формы, порядок, дата начала и дата окончания срока предоставления участникам закупки разъяснений положений документации о закупке.

Аналогичные положения установлены пунктом 28.2 Положения о закупках.

1. Пунктом 8.11 Информационной карты Аукционной документации «Дата начала и окончания срока предоставления Участникам закупки разъяснений положений аукционной документации» установлено: «В течение 3 (Трех) дней с даты поступления запроса Заказчик направит ответ, если указанный запрос поступил не позднее, чем за 5 (Пять) дней до дня окончания подачи заявок на участие в аукционе».

Пунктом 30.1 Положения о закупке Заказчика установлено: «В течение трех рабочих дней со дня поступления указанного запроса Заказчик обязан направить в письменной форме разъяснения положений аукционной документации, если указанный запрос поступил к Заказчику не позднее чем за пять дней до дня окончания срока подачи заявок на участие в аукционе».

Податель жалобы указывает, что 23.07.2018 Заказчику был направлен запрос разъяснений по поводу вышеназванных противоречий в Положении и закупках и Аукционной документацией, в ответе на который Заказчик признал наличие названной ошибки. Тем не менее, Заказчиком не были внесены соответствующие изменения в Аукционную документацию, что, по мнению Заявителя, вводит в заблуждение участников Аукциона.

На заседании Комиссии представителями Заказчика заявлен довод о том, что данные противоречия не повлияли на права и законные интересы участников Аукциона, так как указанные разъяснения находятся в открытом доступе и возможность ознакомления с ними имеется у всех участников Аукциона.

Заявителем не представлено доказательств, подтверждающих факт нарушения прав и законных интересов участников Аукциона. Кроме того, ответ на запрос разъяснений был дан Заявителю на следующий день (24.07.2018).

На основании изложенного, Комиссия приходит к выводу о необоснованности данного довода жалобы.

2. Заявитель также обжалует установление Заказчиком в Аукционной документации требований к участникам Аукциона о наличии опыта оказания услуг с поставкой необходимой продукции.

В пункте 14.2 Положения о закупках установлено, что требование к участникам закупок о наличии опыта осуществления аналогичных предмету закупок работ (услуг), поставки товаров, параметры, по которым будет определяться аналогичность работ (услуг), товаров, закупаемых Заказчиком, должны быть определены в документации о закупке.

В Информационной карте Аукционной документации (под сноской № 14) Заказчиком разъяснено, что аналогичной является деятельность Участника по выполнению работ по установке (монтажу) и сопряжению систем оповещения о чрезвычайных ситуациях.

При этом согласно пункту 8.9 Информационной карты Аукционной документации одним из требований к участникам закупки является наличие опыта выполнения работ (оказания услуг) с поставкой необходимой продукции.

По мнению Заявителя, исходя из того, что выполнение работ по установке (монтажу) и сопряжению систем оповещения о чрезвычайных ситуациях может выполняться без поставки товара, а также принимая во внимание тот факт, что Положением о закупках установлены разграничения между выполнением работ, оказанием услуг и поставкой товара (каждое из которых является отдельным предметом), следует, что Аукционная документация противоречит Положению о закупках.

В ответе на запрос разъяснений от 23.07.2018 Заказчик признал наличие вышеназванных противоречий, однако, не внес соответствующие изменения в Аукционную документацию, полагая, что участники Аукциона при формировании заявки на участие могут руководствоваться данным разъяснением.

Комиссия оценивает довод представителей Заказчика критически в связи со следующим.

В соответствии с пунктом 30.2 Положения о закупках разъяснение положений аукционной документации не должно изменять ее суть.

В данном случае требования к квалификации участников Аукциона являются ключевыми для потенциальных участников Аукциона при решении вопроса об участии, и установление таких требований в Аукционной документации в различных вариантах (опыт с поставкой/без поставки) необоснованно ограничивают количество участников, так как у последних нет объективной возможности уяснить потребности Заказчика.

Довод представителей Заказчика о том, что участники Аукциона могли руководствоваться разъяснениями положений Аукционной документации Комиссия расценивает как не основанный на нормах материального права.

Кроме того, пунктом 30.3 Положения о закупках установлено, что Заказчик в соответствии с запросом участника закупки или по собственной инициативе вправе принять решение о внесении изменений в аукционную документацию не позднее чем за пять дней до даты окончания срока подачи заявок на участие в аукционе, разместив соответствующие изменения в ЕИС в порядке, установленном для размещения в ЕИС извещений о проведении аукциона.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о том, что у Заказчика имелась возможность внести в Аукционную документацию соответствующие изменения, которой Заказчик не воспользовался.

Согласно пунктам 1, 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе, принципом информационной открытости закупки, равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

В рассматриваемых действиях Заказчика усматривается нарушение пункта 30.2 Положения о закупках, пунктов 1, 2 части 1 статьи 3, пункта 3 части 10 статьи 4 Закона о закупках.

Учитывая указанные обстоятельства, Комиссия приняла решение признать жалобу Заявителя в данной части обоснованной.

С учетом изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Топ Трейд» (ОГРН: 1157746225603; ИНН: 7743092847) на действия ГАУК г. Москвы ПкиО «Красная Пресня» (ОГРН: 1027739692188; ИНН: 7703032947) при проведении Аукциона обоснованной в части установления противоречивых требований к участникам Аукциона, в остальной части — необоснованной.
2. Признать в действиях ГАУК г. Москвы ПкиО «Красная Пресня» нарушения пунктов 1, 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, пункта 30.2 Положения 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 № 1-00-1529/77-18 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

04.09.2018 г. Москва

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

<...>

руководствуясь пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения по делу от 04.09.2018 № 1-00-1529/77-18,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

ГАУК г. Москвы ПкиО «Красная Пресня» (далее - Заказчик) устранить нарушения, допущенные при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на установку и сопряжение систем оповещения о чрезвычайных ситуациях по адресу: г. Москва, Красногвардейские пруды (реестровый № 31806765880) (далее — Аукцион):

1. Заказчику внести изменения в Аукционную документацию с учетом решения Комиссии от 04.09.2018 по делу № 1-00-1529/77-18.
2. Заказчику вернуть участникам Аукциона ранее поданные заявки с уведомлением о прекращении действия данных заявок и о возможности подать новые заявки на участие в Аукционе.
3. Заказчику продлить срок приема заявок на участие в Аукционе таким образом, чтобы он составлял не менее пятнадцати дней с момента размещения информации о внесении изменений в Аукционную документацию до даты окончания приема заявок.

4. Заказчику назначить новую дату окончания подачи заявок, дату рассмотрения заявок, дату подведения итогов Аукциона.
5. Заказчику разместить информацию о вышеуказанных изменениях в Единой информационной системе в сфере закупок на www.zakupki.gov.ru.
6. Заказчику надлежит исполнить настоящее предписание в срок до **05.10.2018**.
7. Заказчику о выполнении настоящего предписания сообщить в адрес Московского УФАС России в срок до **12.10.2018** 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.