

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-1706/2021 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

08.02.2021

г. Москва

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

Председательствующего:

членов Комиссии:

при участии представителей от НАО «Евроэксперт»,

в отсутствие представителей от АО «Мосотделстрой № 1», извещённых надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 02.02.2021 № ЕИ/5536/21,

рассмотрев жалобу НАО «Евроэксперт» на действия АО «Мосотделстрой № 1» при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на выполнение работ по инженерно-техническому обследованию с целью оценки технического состояния конструкций объектов незавершенного строительства, расположенных по адресу: г. Москва, ЮАО, район «Восточное Бирюлёво», ул. 6-я Радиальная, вл. 7, корп. 35 (реестровый № 32009854761) (далее — Закупка),

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.

Заявитель оспаривает неправомерное отклонение своей заявки.

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.

21.01.2021 на сайте Единой информационной системы в сфере закупок и на официальном сайте ЭТПЗ был опубликован протокол рассмотрения первых частей заявок на участие в процедуре 32009854761, согласно которому заявка Заявителя была отклонена.

Заявитель считает данное отклонение неправомерным.

Представитель Заказчика на заседание Комиссии не явился, документов и материалов не представил.

Комиссия, заслушав позицию Заявителя, проанализировав материалы,

представленные на заседании Комиссии, приходит к решению о признании жалобы обоснованной на основании следующих фактических обстоятельств дела.

Извещение о проведении Закупки было опубликовано 28.12.2020.

Срок подачи заявки на участие в Закупке до 20.01.2021 в 08:00 (МСК).

Согласно пункту 16.4 Положения о закупке товаров, работ, услуг Заказчик вправе принять решение о внесении изменений в извещение о проведении конкурса в электронной форме и конкурсную документацию **не позднее чем за три рабочих дня до даты окончания срока подачи заявок на участие в конкурсе в электронной форме, разместив соответствующие изменения в ЕИС посредством функционала ЕАИСТ** в порядке, установленном для размещения в ЕИС посредством функционала ЕАИСТ извещения о проведении конкурса в электронной форме. **При этом изменения размещаются Заказчиком в ЕИС посредством функционала ЕАИСТ не позднее чем в течение трех дней со дня принятия решения о внесении указанных изменений с учетом требований пункта 9.11 настоящего Положения.**

В соответствии с пунктом 9.11 Положения о закупке товаров, работ, услуг **изменения**, вносимые в извещение об осуществлении конкурентной закупки, документацию о конкурентной закупке, разъяснения положений документации о конкурентной закупке **размещаются Заказчиком в ЕИС посредством функционала ЕАИСТ не позднее чем в течение трех дней со дня принятия решения о внесении указанных изменений**, предоставления указанных разъяснений.

В случае внесения изменений в извещение об осуществлении конкурентной закупки, документацию о конкурентной закупке срок подачи заявок на участие в такой закупке должен быть продлен таким образом, чтобы с даты размещения в ЕИС посредством функционала ЕАИСТ указанных изменений до даты окончания срока подачи заявок на участие в такой закупке оставалось не менее половины срока подачи заявок на участие в такой закупке, установленного положением о закупке для данного способа закупки.

Заявителем была направлена заявка 15.01.2021.

15.01.2021 Заказчик внес изменения в Документацию, в частности в Техническое задание.

При этом Заказчиком не был продлен срок подачи заявок, что нарушает пункт 9.11 Положения о закупке товаров, работ, услуг.

Кроме того участники, подавшие заявки до 15.01.2021, не смогли привести их в соответствие с новой редакцией Документации, Технического задания, что повлекло отклонение 14 заявок из 22 поданных на участие.

При этом Заявитель на заседании Комиссии заявил, что готов участвовать в Закупке на новых условиях.

Таким образом, Комиссия признает данный довод обоснованным.

Заявитель также указывает на неправомерно установленные положения Документации.

Пунктом 6.1 Информационной карты Документации установлено следующее:

«... Заявка на участие в закупке состоит из двух частей и ценового предложения.

1) Первая часть заявки на участие в закупке должна содержать описание поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом закупки, в соответствии с требованиями документации о закупке (форма №2 «Техническое предложение», содержащаяся в части III «ОБРАЗЦЫ ФОРМ И ДОКУМЕНТОВ ДЛЯ ЗАПОЛНЕНИЯ УЧАСТНИКАМИ ЗАКУПКИ» настоящей документации). При этом не допускается указание в первой части заявки на участие в закупке сведений об участнике закупки, и о его соответствии единым квалификационным требованиям, установленным в документации о конкурентной закупке.

Первая часть заявки на участие в закупке может содержать эскиз, рисунок, чертеж, фотографию, иное изображение товара, на поставку которого заключается договор....»

При этом в форме Технического предложения, установленной в части III «ОБРАЗЦЫ ФОРМ И ДОКУМЕНТОВ ДЛЯ ЗАПОЛНЕНИЯ УЧАСТНИКАМИ ЗАКУПКИ», указано:

«...Не допускается заполнять данную форму путем указания отсылки к требованиям технического задания. Не допускаются фразы типа «В соответствии с Техническим заданием», «Будет выполнено в соответствии с Техническим заданием» и т.д. Не допускается употребление слов «не более», «не менее», «не выше», «не ниже» и аналогичных таким словосочетаниям по смысловому содержанию словосочетаний, если обратное не предусмотрено спецификой описываемой характеристики. Не допускается употребление в Техническом предложении словосочетания «от...до», если обратное не

предусмотрено спецификой описываемой характеристики (например, диапазон рабочих температур). Не допускается употребление в Техническом предложении слова «должен» и его производных....»

Исходя из смысла данного положения Документации участник должен обязан включить описание выполняемых работ или оказываемых услуг.

При этом Заказчик не указывает - каким образом будет интерпретироваться Заказчиком полнота представленного описания выполняемых работ или оказываемых услуг, последовательность их выполнения, технология выполнения работ или услуг, помимо изложения обязательных требований Технического задания, включенного в состав Документации о закупке и, следовательно их полное или частичное подтверждение Заказчиком.

При этом Заказчик установил данное требование в качестве обязательного, влияющего на решение о допуске/недопуске заявки участника.

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) 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 п. 3 письма ФАС России от 01.07.2016 № ИА/44536/16, поддержан Верховным Судом Российской Федерации 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.

Комиссия также отмечает, что допустимым может являться, например, установление в документации условий, при которых участники закупки вправе предоставить в составе заявки свое согласие оказание услуг с использованием товаров, в соответствии с требованиями документации, а именно конкретными показателями, которые заказчик сформировал на основании своей потребности.

Таким образом Заказчиком нарушается пункт 3 части 10 статьи 4 Закона о закупках.

На основании вышеизложенного Комиссия признает жалобу обоснованной.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу НАО «Евроэксперт» (ИНН: 7709542694; ОГРН: 1047796300298) на действия АО «Мосотделстрой № 1» (ИНН: 9718062105; ОГРН: 1177746438760) при проведении Закупки обоснованной.

2. Установить в действиях Заказчика нарушение пункта 2 части 1 статьи 3, пункта 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.