

1. ООО «ТД «Полифлок»

ул. Арсенальная, д. 4а, к. 70, г. Воронеж, 394036

2. АО «Мосводоканал»

пер. Плетешковский, д. 2, Москва, 105005

3. АО «ЕЭТП»

ул. Кожевническая, д. 14, стр. 5, Москва, 115114

РЕШЕНИЕ

по делу № 1-00-2103/77-17 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

19.09.2017 Москва

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

в присутствии представителей:

ООО «ТД «Полифлок»

АО «Мосводоканал»

в отсутствие:

АО «ЕЭТП» (уведомлено надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 15.09.2017 № ИШ/47173/17),

рассмотрев жалобу ООО «ТД «Полифлок» (далее – Заявитель) на действия заказчика – АО «Мосводоканал» (далее – Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку реагентов от солеотложения для нужд АО «Мосводоканал» в 2017-2018 г.г.

(реестровый № 31705389272) (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 со стороны Заказчика выразилось в неправомерном отклонении заявки Заявителя от участия в Аукционе.

Заказчик против удовлетворения жалобы возражал, представил документы по оспариваемой процедуре.

Жалоба рассмотрена по правилам статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите 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, 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 участник закупки предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг.

Вместе с тем, согласно частям 1 и 5 статьи 17 Закона о защите конкуренции жалобы участников закупок на действия субъектов контроля, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции при

проведении процедуры торгов в соответствии с Законом о закупках, подлежат рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Исходя из правовой позиции Верховного Суда Российской Федерации, изложенной в определении от 11.04.2017 по делу № 304-КГ16-17592, и на основании письма ФАС России от 30.08.2017 № ИА/59767/17 жалобы на действия (бездействие) субъектов контроля при проведении закупок в соответствии с Законом о закупках, содержащие основания, предусмотренные частью 10 статьи 3 Закона о закупках, либо ссылки на части 1, 5 статьи 17 Закона о защите конкуренции, подлежат рассмотрению в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции.

Согласно статье 6 Закона о закупках контроль за соблюдением его требований осуществляется в порядке, установленном законодательством Российской Федерации.

Таким образом, Закон о закупках не является единственным правовым регулятором порядка рассмотрения жалоб на действия заказчиков-субъектов названного закона.

Жалоба Заявителя содержит ссылки на части 1, 5 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о наличии правовых оснований для рассмотрения довода жалобы Заявителя в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона о закупках, при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, указанным 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 статьи 2 Закон о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Согласно 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.

Положение о закупке товаров, работ, услуг Заказчика (далее — Положение о закупках), действующее на момент объявления закупки, размещено в Единой информационной системе в сфере закупок на www.zakupki.gov.ru (далее — ЕИС).

Извещение о проведении Аукциона опубликовано в ЕИС 03.08.2017. Согласно извещению о проведении Аукциона, дата окончания подачи заявок на участие — 24.08.2017, дата рассмотрения заявок — 25.08.2017, дата проведения — 29.08.2017.

Из протокола рассмотрения заявок на участие в Аукционе от 25.08.2017 № 31705389272-01 следует, что заявка Заявителя отклонена от участия в Аукционе на основании п. 14.4. Положения о закупках и п. 5.2.3.4 раздела 1.2 Аукционной

документации по причине несоответствия требованиям Аукционной документации, а именно: предлагаемый товар не соответствует требованиям технической части документации по температуре застывания и pH, который в товарном продукте должен составлять 5-7, а не 7 в 1% растворе дистиллированной воды.

Комиссия, изучив предоставленные документы и сведения, установила следующее.

На основании части 1 статьи 1 Закона о закупках целями регулирования указанного Федерального закона являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в части 2 данной статьи, в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Таким образом, целью регулирования Закона о закупках, помимо прочего, является создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей Заказчика.

В соответствии с пунктами 1, 2, 3 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе:

- 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 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;

- требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке;

- требования к описанию участниками закупки поставляемого товара, который является предметом закупки, его функциональных характеристик (потребительских

свойств), его количественных и качественных характеристик, требования к описанию участниками закупки выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом закупки, их количественных и качественных характеристик.

Следовательно, Заказчик обязан установить в Аукционной документации требования к техническим и функциональным характеристикам необходимого к поставке товара, к описанию участниками такого товара, а также требования к содержанию и составу заявки на участие в закупочной процедуре.

Согласно подпункту 4 пункта 17 Информационной карты Аукционной документации участники Аукциона включают в состав заявки предложение о функциональных и качественных характеристиках товара (Форма № 5 Раздела 1.4 «Образцы форм и документов для заполнения претендентами»).

Вместе с тем, пунктом 3.3.1 Аукционной документации установлено, что участники Аукциона описывают предлагаемый к поставке товар в соответствии с требованиями, Аукционной документации, включая технические требования к товарам, указанные в части III «Техническая часть» и по форме, приведенной в Разделе 1.4 «Образцы форм и документов для заполнения претендентами».

На основании пункта 5.2.3.4 Аукционной документации при рассмотрении заявок на участие в аукционе участник процедуры закупки не допускается комиссией к участию в аукционе в случае несоответствия заявки на участие в аукционе требованиям аукционной документации, в том числе, предоставления заявки, заполненной по формам, отличным от установленных в настоящей документации в разделе 1.4 «Образцы форм основных документов», участник аукциона не допускается комиссией к участию в аукционе.

При этом, пунктом 14.4 Положения о закупках установлено, что участник закупки, подавший заявку, не допускается Закупочной комиссией к участию в закупке, в том числе в случае несоответствия заявки требованиям закупочной документации, в том числе наличия в заявке предложения о цене договора, превышающей начальную (максимальную) цену договора, либо предложения о сроке выполнения работ (оказания услуг, поставки товара), превышающем срок, установленный документацией о закупке.

Таким образом, в случае предоставления участником Аукциона в составе заявки сведений о предлагаемом к поставке товаре, несоответствующих требованиям Аукционной документации, заявка такого участника отклоняется Заказчиком от участия в Аукционе.

В ходе заседания Комиссия установила следующее.

В соответствии с пунктом 3.1 Технического задания Аукционной документации предоставление сведений о функциональных, качественных характеристиках, потребительских свойствах и поставка товара осуществляется в соответствии с Приложением №1, №2 технического задания.

Вместе с тем, пунктом 1 Приложения № 2 к техническому заданию Аукционной документации установлены технические характеристики пеногасителя, в том числе:

- РН — «5,0...7,0» (значение из указанного диапазона).

В составе заявки Заявителем представлена Форма 5 «Предложение о функциональных и качественных характеристиках товаров» (Приложение № 1 к заявке на участие в Аукционе), согласно которой Заявитель предлагает к поставке товар «Реагент (от солеотложения)» товарного знака «Дифостат 728», в том числе со следующим значением по параметру «РН» – «5,0».

Таким образом, Заявителем в составе заявки представлены сведения о предлагаемом к поставке товаре и значении параметра «РН», указанное ООО «ТД «Полифлок» соответствует требованию Аукционной документации.

В ходе заседания Комиссии Заказчик пояснил, что в составе заявки Заявителя имеется Технический отчет от 20.12.2012 № 286/2012-ХЦ, в соответствии с которым у товара «Дифостат 728» по параметру РН имеется значение «не более 2», что не соответствует требованию пункта 1 Приложения № 2 к техническому заданию Аукционной документации.

Однако данный довод Заказчика отклоняется Комиссией, поскольку участником в документе (форма 5), обязательном к предоставлению на участие в Аукционе, представлено конкретное значение в соответствии с требованиями Технического задания Аукционной документации.

При этом, иных доказательств несоответствия товара, предлагаемого Заявителем, по параметру «РН» Заказчиком на заседание Комиссии не представлено, в то время как Заявитель утверждает об обеспечении «РН» - «5,0», т. е. в соответствии со значением, указанным в техническом предложении заявки Заявителя.

На основании изложенного, отклонение заявки Заявителя по причине несоответствия предлагаемой обществом продукции в части параметра «РН» неправомерно.

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

Таким образом, Комиссия усматривает в действиях Заказчика нарушение пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и решила признать жалобу Заявителя в указанной части обоснованной.

Относительно второго основания отклонения заявки Заявителя Комиссия установила следующее.

Вместе с тем, пунктом 1 Приложения № 2 к техническому заданию Аукционной документации установлены технические характеристики пеногасителя, в том числе:

- Температура застывания — «0 С°».

В составе заявки Заявителем представлена Форма 5 «Предложение о функциональных и качественных характеристиках товаров» (Приложение № 1 к заявке на участие в Аукционе), согласно которой Заявитель предлагает к поставке товар «Реагент (от солеотложения)» товарного знака «Дифостат 728», в том числе со

следующим значением по параметру «Температура застывания» - «-10 С°», что не соответствует требованию пункта 1 Приложения № 2 к техническому заданию Аукционной документации.

Вместе с тем, положения Аукционной документации предусматривают указание участником закупочной процедуры показателей/характеристик предлагаемого к поставке товара, в том числе в соответствии с требованиями Технического задания. При этом, представление участниками продукции с возможными улучшающими показателями Аукционной документацией не предусмотрено.

На основании вышеизложенного, Комиссии установила правомерность отклонения заявки Заявителя от участия в Аукционе по причине несоответствия предлагаемой обществом продукции в части параметра «Температура застывания», в связи с чем Комиссия приняла решение о признании жалобы Заявителя в данной части необоснованной.

Комиссия, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Заявителя на действия Заказчика при проведении Аукциона обоснованной в части несоответствия предлагаемой обществом продукции в части параметра «РН», в остальной части - необоснованной.
2. Признать в действиях Заказчика нарушения пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.
3. Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений не выдавать, так как имелись основания для отклонения заявки Заявителя от участия в Аукционе.
4. Передать жалобу Заявителя в части довода о наличии сговора между участниками оспариваемой закупочной процедуры и Заказчиком в ответственное структурное подразделение для рассмотрения по существу в рамках компетенции.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия.