

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-6809/2021 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

26.04.2021 г. Москва

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

Председательствующего Комиссии:

«...»;

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей ООО «МЕДИКАЛ СЕРВИС», ПАО «НПО «АЛМАЗ»,

в отсутствие представителей АО «ЭТС», извещенных надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 21.04.2021 № ЕО/22632/2021,

рассмотрев жалобу ООО «Медикал Сервис» на действия ПАО «НПО «Алмаз» при проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по устройству полимерного наливного пола в рамках текущего ремонта на объекте, расположенном по адресу: 127411, г. Москва, Дмитровское шоссе, д. 110, стр.1, стр.10 (реестровый № 32110178964) (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 мотивированная несогласием с положениями документации.

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.

Часть 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 положения документации составлены ненадлежащим образом, вводят в заблуждение, препятствуют участникам закупки сформировать и подать заявку на участие в закупке, что ведет к ограничению числа участников закупки, поскольку условия документации содержат противоречивые положения в части требований к содержанию заявки.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения.

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.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 г. N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (далее - Закон о закупках) при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются 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.

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.

В Документации должны быть указаны требования, в том числе к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке (пункт 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках).

Пунктами 1, 3 части 10 статьи 4 Закона о закупках предусмотрено, что 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, а также 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.

Комиссией установлено, что 09.04.2021 Заказчиком на сайте www.zakupki.gov.ru размещено извещение № 32110178964 о проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по устройству полимерного наливного пола в рамках текущего ремонта на объекте, расположенном по адресу: 127411, г. Москва, Дмитровское шоссе, д. 110, стр.1, стр.10.

При этом Комиссией установлено, что пунктом 11.2.1 Извещения установлено требование в соответствии с которым участникам Закупки необходимо представить документы, подтверждающие соответствие участника Закупки аукционной документации.

Первая часть заявки:

(Форма № 1, Раздел № 3) заявка (первая часть) должна содержать описание работ, используемых материалов в Техническом предложении участника закупки (далее — Техническое предложение). В 1 (первой) части заявки не допускается указание сведений об участнике аукциона, о его соответствии единым дополнительным, квалификационным требованиям, если такие требования установлены в документации, и/или о ценовом предложении.

При этом исходя из содержания Технического задания, делать какие-либо предложения в отношении используемых материалов не является обязательным.

Документацией установлены требования к свойствам товаров, которые должны соблюдаться только лишь для тех случаев, если участник намерен использовать не те товары, которые ею предусмотрены, а предлагает эквивалент. Иными словами, участник может выполнить обязательства, предусмотренные документацией без дополнительных условий.

Комиссией установлено, что пунктом 6 Технического задания (требования к качеству работ) также противоречит Разделу 3 «Формы документов в составе заявки на участие в аукционе», поскольку Разделу 3 согласно в составе Первой части заявки участника закупки, от участников требуется только согласие на выполнение работ в соответствии с требованиями аукционной документации на условиях, предусмотренных документацией.

При этом согласно Техническому предложению участника Работы выполняются в соответствии с Техническим заданием (Приложение №1 к разделу 4 «Проект договора» документации по проведению аукциона в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по устройству полимерного наливного пола в рамках текущего ремонта на объекте, расположенном по адресу: 127411, г. Москва, Дмитровское шоссе, д. 110, стр.1, стр.10), а также в соответствии с Локальной сметой (Приложение № 4 «Локальная смета») к Техническому заданию (Приложение №1 к разделу 4 «Проект договора») документации по проведению аукциона в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по устройству полимерного наливного пола в рамках текущего ремонта на объекте, расположенном по адресу: 127411, г. Москва, Дмитровское шоссе, д. 110, стр.1, стр.10).

Таким образом, из положений документации не следует однозначных выводов о том, является ли представление сведений о материалах обязательным к представлению в составе заявки участника.

Исследовав также пункт 16 Извещения (Рассмотрение заявок на участие в аукционе. Отказ в допуске к участию в процедуре закупки), Комиссия приходит к выводу о том, что положения документации являются противоречивыми и вводят участников закупки в заблуждение относительно информации, необходимой к предоставлению в составе заявки, что может повлечь некорректность ее заполнения и ограничение числа участников закупки.

При этом, в отношении как товаров, используемых при выполнении работ, так и самих работ, определены условия, выражающие потребность заказчика в определенных свойствах объекта закупки.

В отношении отдельных товаров установлены минимальные максимальные и неизменяемые значения требуемых показателей товаров, и использование товаров со значениями показателей, соответствующими установленным заказчиком диапазонам возможных значений, обеспечит удовлетворение потребности заказчика.

При таких условиях, выражение участником закупки согласия на выполнение работ на условиях документации уже само по себе является гарантией надлежащего выполнения работ с использованием материалов и результатом работ, соответствующих потребности заказчика

В то же время, требование предоставить в составе заявки какие-либо предложения, отличные по сравнению с условиями по сути является лишь ограничивающим фактором, поскольку в значительной степени затрудняет процесс подготовки заявок и искусственно создает дополнительные основания для отклонения заявок и ограничения числа участников закупки.

Комиссия Управления отмечает, что документация о проведении закупки, являющаяся, по своей сути, офертой, в соответствии с положениями которой впоследствии заключается договор, не должна содержать возможности ее множественного толкования.

Указанная документация должна содержать в себе четкие, исчерпывающие требования к претендентам, подающим заявки на право участия в торгах, что исключает возможность субъективного толкования указанных в заявках предложений заказчиком.

В этой связи представляется возможным сделать вывод о том, что в целях исключения какого-либо субъективного усмотрения при разрешении вопроса о допуске той или иной заявки к участию в закупке, а также недопустимости злоупотребления правом заказчику надлежит максимально четко и конкретно сформулировать свои требования относительно требуемых к выполнению работ или услуг. Наличие же в таких требованиях каких-либо разночтений или отсутствие в закупочной документации какого-либо требования исключает последующую возможность отклонения заявок со ссылкой на их несоответствие таким требованиям документации.

Наличие в закупочной документации неоднозначных требований к перечню подлежащих представлению и в то же время не обязательных к представлению конкретных документов влечет за собой нарушение названных принципов, поскольку способно ввести в заблуждение участников закупки относительно такого перечня, ограничив их число лицами, заранее извещенными о том, какие именно качественные характеристики подлежат представлению, и оставляет разрешение вопроса относительно допуска той или иной заявки к участию в закупке исключительно на субъективное усмотрение организатора закупки.

При таких обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу о несоответствии действий Заказчика требованиям, установленным в пунктах 1, 3 части 10 статьи 4 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.

На основании изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «МЕДИКАЛ СЕРВИС» (ОГРН: 5147746295880, ИНН: 7725847083) на действия ПАО «НПО «АЛМАЗ» (ОГРН: 1027700118984, ИНН: 7712040285) при проведении Закупки обоснованной.
2. Установить в действиях Заказчика нарушения пункта 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках.
3. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении допущенного нарушения.