

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-20876/2021 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

30.11.2021

г. Москва

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

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей ООО «ХИМЗАЩИТА», ПАО «МГТС»,

рассмотрев жалобу ООО «ХИМЗАЩИТА» (далее - Заявитель) на действия ПАО «МГТС» (далее - Заказчик) при проведении запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку продукции Газодымозащитные комплекты для ПАО МГТС (реестровый № 32110666980) (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.

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, 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 требованиями пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о Закупках.

Заявитель выражает несогласие с принятым решением об отклонении заявки.

Представитель Заказчика с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения и материалы.

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 Закона 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.

Согласно части 10 статьи 3.2 Закона о закупках, заявки на участие в конкурентной закупке представляются согласно требованиям к содержанию, оформлению и составу заявки на участие в закупке, указанным в документации о закупке в соответствии с настоящим Федеральным законом и положением о закупке заказчика.

Комиссией установлено, что 23.09.2021 Заказчик на сайте Единой электронной торговой площадки, а также на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (<http://zakupki.gov.ru>) (далее – ЕИС), разместил информацию о проведении запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку продукции Газодымозащитные комплекты для ПАО МГТС (реестровый № 32110666980) (далее – аукцион, процедура).

Согласно протоколу рассмотрения вторых частей заявок от 11.11.2021 № 2181338 заявка Заявителя была отклонена на основании пункта 6 раздела 5.5. Положения о закупках ПАО МГТС «Участник не предоставил документы или сведения, указанные в Извещении о закупке или Документации о закупке», а именно: Коммерческое предложение и письмо о подаче оферты.

В соответствии с пунктом 6 Закупочной документации Заявки на участие в закупке подаются в любое время с момента размещения извещения о проведении закупки на ЭТП до даты и времени окончания срока подачи заявок на участие в закупке.

Пунктом 9 установлен порядок подачи заявок:

Заявка на участие в запросе предложений в электронной форме состоит из двух частей и ценового предложения.

Первая часть заявки на участие в запросе предложений в электронной форме должна содержать описание поставляемого товара, который является предметом закупки в соответствии с требованиями документации о закупке.

Вторая часть заявки на участие в запросе предложений в электронной форме должна содержать сведения о данном участнике запроса предложений, информацию о его соответствии единым квалификационным требованиям (если они установлены в документации о конкурентной закупке), об окончательном предложении участника запроса предложений, о функциональных характеристиках (потребительских свойствах) товара и об иных условиях исполнения договора.

В случае содержания в первой части заявки на участие в запросе предложений в электронной форме сведений об участнике и (или) о ценовом предложении либо содержания во второй части данной заявки сведений о ценовом предложении данная заявка подлежит отклонению.

Заявки на участие подаются в соответствии с п.9.11 Положения о закупках для нужд ПАО МГТС и регламента электронной торговой площадки.

Участник представляет на ЭТП заполненные, подписанные уполномоченным лицом Участника с печатью Участника в формате pdf документы, подтверждающие соответствие Участника.

Третья часть заявки на участие в запросе предложений в электронной форме должна содержать ценовое предложение.

Комиссией установлено, что согласно полученному ответу на запрос Заявителя от электронной площадки ООО «РТС-тендер» для закупок, опубликованных после 01.07.2021 к разделу «Ценовое предложение» нет возможности прикрепить документы.

В связи с чем, у Заявителя отсутствовала возможность прикрепить, предусмотренные документацией формы коммерческого предложения и оферты.

Таким образом, у Заявителя отсутствовала возможность прикрепить документы к третьей части заявки. Ценовое предложение было подано путем заполнения строк на странице ЭТП.

Комиссия отмечает, что фактически Заказчиком установлено противоречивое требование к порядку предоставления ценового предложения в составе заявки, поскольку установление Заказчиком требования о предоставлении ценового предложения в третьей части

Заявки не позволяет участнику представить свое ценовое предложение ввиду наличия ограничений сайта электронной площадки. При в случае представления сведений о ценовом предложении в первой либо во второй части заявки влекут за собой отклонение такой заявки согласно условиям документации Заказчика.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупок.

В данном случае, действия Заказчика нарушают требования пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

В силу части 6 статьи 3 Закона о закупках Заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. Не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

Между тем, Закупочная документация по своей сути является офертой, в соответствии с положениями которой впоследствии заключается договор, в связи с чем не должна содержать в себе никаких неточностей и разночтений, приводящих к искажению ее смысла.

В целях исключения какого-либо субъективного правоусмотрения, в том числе при оценке заявок участников Закупочная документация должна содержать в себе четкие, исчерпывающие требования которым должна соответствовать заявка участника.

Таким образом, участник действовал в строгом соответствии с требованиями Закупочной документации и не мог разместить данный документ, содержащий его ценовое предложение в специальном разделе функционала ЭТП «Документы, связанные с подачей ценового предложения», поскольку функционал площадки не предполагал подгрузку документов в названный раздел.

При этом Комиссия Управления исходит из того, что участники закупки не должны претерпевать негативные для себя последствия исключительно обусловленные действиями заказчика и оператора ЭТП, которые не находились в согласованности, поскольку оператор не мог ориентироваться на положения Закупочной документации Заказчика и разработать функционал под него.

Кроме того, в силу части 21 статьи 3.4 Закона о закупках в случае содержания в первой части заявки на участие в конкурсе в электронной форме, аукционе в электронной форме, запросе предложений в электронной форме сведений об участнике таких конкурса, аукциона или запроса предложений и (или) о ценовом предложении данная заявка подлежит отклонению.

Таким образом, положения Закона о закупках не содержат запретов на содержание сведений об участнике или его ценовом предложении во второй части заявки в запросе предложений.

Вместе с тем в Закупочной документации Заказчиком установлен запрет на предоставлении сведений о ценовом предложении участников во второй части заявок.

Следовательно, Заявитель был поставлен в условия, когда одновременно соблюсти взаимоисключающие требования Закупочной документации с учетом функционала ЭТП не представляется возможным.

Из вышеизложенного следует, что Заказчиком должным образом не установлен порядок представления ценового предложения надлежащим образом, что повлекло отклонение заявки Заявителя, в связи с чем, жалоба признается обоснованной, а действия Заказчика не соответствующими пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Также Заявитель в своей жалобе ссылается на то, что Заказчиком была неправомерно допущена заявка участника, признанного победителем закупки.

Согласно протоколу рассмотрения вторых частей заявок от 11.11.2021 № 2181338 заявка ООО «ШЭМ» была допущена для дальнейшего участия.

По результатам закупочной процедуры принято решение:

признать процедуру несостоявшейся на основании п.5.12 Положения о закупке для нужд ПАО МГТС в связи с тем, что по результатам рассмотрения Заявок принято решение о допуске только одного Участника закупки;

провести закупку у единственного источника (пп.8 пп.8.8.3. Положения о

закупке для нужд ПАО МГТС) в связи с признанием процедуры не состоявшейся на следующих условиях: Признать победителем запроса предложений в электронной форме среди субъектов МСП «Поставка продукции Газодымозащитные комплекты для ПАО МГТС» ООО «ШЭМ».

Так, согласно разделу 5.5. о закупке для нужд ПАО МГТС по результатам рассмотрения заявка на участие отклоняется на любом этапе, если Участник является неспособным (раздел 6.2.2.) или не соответствует требованиям, предъявляемым к Участникам (раздел 6.2).

В свою очередь, согласно пункту 6.2.3 раздела 6.2 Положения о закупках сведения Сведения об Участнике закупки должны отсутствовать:

1. В реестре недобросовестных Поставщиков по Федеральному закону от 5 апреля 2013 года №44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд";

2. В реестре недобросовестных Поставщиков Федеральному закону от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Комиссией установлено, что 21.10.2021 ООО «ШЭМ» включен реестр недобросовестных поставщиков по Федеральному закону от 5 апреля 2013 года №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

В связи с чем, на момент рассмотрения вторых частей поступивших заявок участник ООО «ШЭМ» был включен в РНП.

Заказчик в данном случае пояснил, что после публикации протокола рассмотрения вторых частей заявок и подведения итогов запроса предложений № 2181338, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, была получена информация о включении участника закупки ООО «ШЭМ» в реестр недобросовестных поставщиков в связи с нарушением положений Федерального закона от 5 апреля 2013 года №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

В связи с этим, Рабочей группой было принято решение о пересмотре результатов закупочной процедуры, и 19.11.2021 года проведение закупки у единственного источника ООО «ШЭМ», на основании пп.8 п.8.8.3. Положения о закупке для нужд ПАО МГТС было отменено. 22.11.2021 года опубликован протокол о признании закупки несостоявшейся.

Комиссия отмечает, что в данном случае на момент рассмотрения вторых частей 11.11.2021 заявок участник ООО «ШЭМ» должен был быть признан не допущенным для дальнейшего участия, постольку сведения о включении в РНП уже были внесены.

ООО «ШЭМ» также не мог быть признан соответствующим требованиям документации с последующим отказом Заказчика от заключения договора по результатам Закупки, что было осуществлено Заказчиком, поскольку указанные действия противоречат разделу 5.5 Положения о закупках, предусматривающих принятие решение об отклонении несоответствующей заявки комиссией Заказчика.

Таким образом, Заказчиком при рассмотрении заявки ООО «ШЭМ» был нарушен раздел 5.5 Положения о закупке.

С учетом вышеизложенного, Комиссия приняла решение о признании жалобы Заявителя обоснованной и необходимости выдачи Заказчику предписания.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ХИМЗАЩИТА» (ИНН: 7731295754; ОГРН: 1157746983954) на действия ПАО «МГТС» (ИНН: 7710016640; ОГРН: 1027739285265) при проведении Закупки обоснованной.

2. Установить в действиях Заказчика нарушение пункта 2 части 1 статьи 3, части 6 статьи 3 Закона о закупках, пункта 5.5 Положения о закупке.

3. Выдать обязательное к исполнению предписание об устранении выявленных нарушений.

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