



**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА
УПРАВЛЕНИЕ
Федеральной антимонопольной службы
по Ростовской области**

пр. Ворошиловский, 2/2, офис 403
г. Ростов-на-Дону, 344006
тел. (863) 263-31-04, факс (863) 240-99-59
e-mail: to61@fas.gov.ru

18.01.2014 № 504/05

На № _____ от _____

ООО «Ажур» (далее – Заявитель)
346421, Ростовская область,
г. Новочеркасск, ул. Ростовское шоссе, 1,
литер А, помещение 1, 2

Государственное бюджетное учреждение
социального обслуживания населения
Ростовской области «Новочеркасский дом-
интернат для престарелых и инвалидов»
(далее – Заказчик)
346414, Ростовская область,
г. Новочеркасск, пер. Интернатный, 7
+7 (863) 5257821
ndipi@novoch.ru

РЕШЕНИЕ
по делу № 19/05

Резолютивная часть решения оглашена «15» января 2018 года
В полном объеме решение изготовлено «18» января 2018 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ростовской области (далее – Ростовское УФАС России) по рассмотрению жалоб на действия (бездействия) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в порядке, предусмотренном Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон № 223-ФЗ) в составе:

Председатель Комиссии: Кожемяко Н.А. – заместитель руководителя управления –
начальник отдела изучения и контроля товарных рынков,
Члены Комиссии: Иваненко И.С. – главный специалист-эксперт отдела изучения и
контроля товарных рынков,
Корнева Е.Д. – ведущий специалист-эксперт отдела изучения
и контроля товарных рынков,

рассмотрев в присутствии представителя Заказчика, в отсутствие представителя Заявителя, дело № 19/05 по жалобе Заявителя о нарушении Заказчиком Закона № 223-ФЗ при проведении открытого аукциона в электронной форме № 31705805191 «Закупка мяса и мясных продуктов в 1 полугодии 2018 г.». (далее – аукцион),

У С Т А Н О В И Л А:

Жалоба ООО «Ажур» поступила в Ростовское УФАС России 29.12.2017.

В поданной жалобе ООО «Ажур» ссылается на неправомерное отклонение поданной заявки.

Заказчик представил письменные возражения на жалобу, в которых указал на то, что рассматриваемый аукцион проведен в соответствии с требованиями Закона № 223-ФЗ, Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд ГБУСОН РО «Новочеркасский ДИПИ» и закупочной документацией.

Комиссия, заслушав представителей Заказчика, по результатам рассмотрения жалобы установила следующее.

Частями 1, 2 статьи 2 Закона № 223-ФЗ предусмотрено, что при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, 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 3 Закона № 223-ФЗ правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее – положение о закупке).

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 для нужд ГБУСОН РО «Новочеркасский ДИПИ» размещено на официальном сайте www.zakupki.gov.ru.

Согласно части 10 статьи 3 Закона № 223-ФЗ (в ред. от 07.06.2017) участник закупки вправе обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном антимонопольным органом, действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в случаях:

1) неразмещения в единой информационной системе положения о закупке, изменений, вносимых в указанное положение, информации о закупке, подлежащей в соответствии с Законом № 223-ФЗ размещению в единой информационной системе, или нарушения сроков такого размещения;

2) предъявления к участникам закупки требования о представлении документов, не предусмотренных документацией о закупке;

3) осуществления заказчиками закупки товаров, работ, услуг в отсутствие утвержденного и размещенного в единой информационной системе положения о закупке и без применения 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»;

4) неразмещения или размещения в единой информационной системе недостоверной информации о годовом объеме закупки, которую заказчики обязаны осуществить у субъектов малого и среднего предпринимательства.

Указанный перечень является исчерпывающим.

В рамках рассмотрения дела установлено следующее.

29.11.2017 на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок (далее – ЕИС) опубликовано извещение о проведении закупки и закупочная документация.

Начальная (максимальная) цена контракта составила 3 971 509, 95 руб. Дата и время окончания подачи заявок (по местному времени): 20.12.2017 07:00.

30.12.2017 Заказчиком заключен договор с ИП Кунижевым Б.М.

В соответствии с протоколом рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме от 21 декабря 2017 № 31705805191-01 ООО «Ажур» отказано в допуске к участию в аукционе на основании пункта 12.6.7.5 положения о закупках:

«1) несоответствие заявки участника закупки требованиям документации об аукционе, а именно: в соответствии с п. 15 документации участник закупки делает предложение о функциональных характеристиках (потребительских свойствах, конкретных показателях, соответствующих товару, указанному в заявке) и качественных характеристиках товара согласно Технической части в соответствии с инструкцией по заполнению заявки. В инструкции по заполнению заявки (Часть IV документации) указано: «Заявка не должна содержать фразы «предпочтительно», «допускается», «не допускается», «должно быть», «возможно», «может быть», «**требуется**», «в случае», «нужен», «должна содержать» или производные от указанных формулировки, не позволяющие однозначно определить наличие, либо отсутствие данной характеристики в товаре.

Участник в своей заявке указывает предложения по характеристикам товара, его упаковке и его соответствии санитарным нормам в сопровождении слова «**требования**», указывая его в заголовке столбца таблицы с предложением. (Например: «**Требования**, установленные в отношении закупаемого товара». «**Требования** в отношении упаковки», «**Требования** о соответствии санитарным нормам: Мясо выработано в соответствии с требованиями...»)

2) участник в своей заявке по позиции 2 (куры потрошенные) указывает: «Вес 1 тушки, кг 1,6». Данные сведения являются не достоверными. В инструкции по заполнению заявки указано: «Не подлежат уточнению параметры товара, по своей сути имеющие интервальное (диапазонное) значение.». Сведения являются не достоверными, так как не могут все тушки быть абсолютно одинакового размера. (Делая подобное предложение, участник обрекает себя на невозможность осуществить поставку товара, таким образом, заказчик останется без продуктов)».

Вместе с тем, в соответствии с пунктом 15 части 1 аукционной документации, участник закупки делает предложение о функциональных характеристиках (потребительских свойствах, конкретных показателях, соответствующих товару, указанному в заявке) и качественных характеристиках товара и иные предложения об условиях исполнения договора (в том числе количественные характеристики) согласно Технической части.

В инструкции по заполнению заявки (часть IV аукционной документации) указано: «Заявка не должна содержать фразы «предпочтительно», «допускается», «не допускается», «должно быть», «возможно», «может быть», «требуется», «в случае», «нужен», «должна содержать» или производные от указанных формулировки, не позволяющие однозначно определить наличие, либо отсутствие данной характеристики в товаре».

Согласно пункту 12.6.7.5 Положения о закупках Заказчика, заявка участника подлежит отклонению в случае её несоответствия требованиям документации об аукционе.

Довод подателя жалобы о том, что заявка составлена на основании файла Описание объекта закупки.xls, и по своему смыслу слово «Требования» не соответствует слову «Требуется», характеристики предлагаемого товара однозначно определены, Комиссия отклоняет, поскольку содержание заявки подлежит буквальному толкованию.

Также заявка Заявителя отклонена по причине предоставления недостоверных сведений по позиции 2 (куры потрошенные).

По позиции 2 (куры потрошенные) по показателю «Вес 1 тушки, кг» Заказчиком установлены интервальные (диапазонные) значения: минимальное значение показателя – 1,6, максимальное значение показателя – 1,8.

В инструкции по заполнению заявки (часть IV аукционной документации) указано, что не подлежат уточнению параметры товара, по своей сути имеющие интервальное (диапазонное) значение.

Вместе с тем, Заявителем предложено к поставке по позиции 2 (куры потрошенные) по показателю «Вес 1 тушки, кг» - 1,6 кг, что не соответствует требованиям установленным аукционной документацией с учётом положений инструкции по заполнению заявки.

Таким образом, заявка ООО «Ажур» формально не соответствовала требованиям аукционной документации Заказчика, а потому была обосновано отклонена.

Жалоба Заявителя в рамках Закона № 223-ФЗ признается необоснованной.

Вместе с тем, Комиссией установлено, что в техническом задании аукционной документации (файл «Описание объекта закупки МЯСО И МЯСНЫЕ ПРОДУКТЫ.xls») Заказчиком в виде таблицы установлены сведения о качестве, технических характеристиках товара, его безопасности, функциональных характеристиках (потребительских свойствах) товара, размере, упаковке, отгрузке товара и иные сведения о товаре, представление которых предусмотрено аукционной документацией.

В табличной части описания объекта закупки в заголовках указано:

- «Требования, установленные в отношении закупаемого товара (показатели, в соответствии с которыми будет устанавливаться соответствие)»;
- «Требования в отношении упаковки в соответствии с требованиями Гражданского кодекса Российской Федерации, маркировки, этикеток»;
- «Требования о соответствии санитарным нормам и правилам».

Таким образом, в аукционную документацию Заказчик включил слово «Требования». При этом в инструкции по заполнению заявки Заказчик установил запрет на указание в заявке данной формулировки.

Вместе с тем, при заполнении заявки участник, как правило, копирует заголовки табличных форм, содержащихся в документации Заказчика.

Таким образом, положения документации могут вводить в заблуждение участников закупки.

Так, установлено, что по вышеупомянутому основанию отклонено 6 заявок участников (всего подано 8 заявок).

Вышеизложенное свидетельствует о наличии в действиях (бездействии) ГБУСОН РО «Новочеркасский ДИПИ», выразившихся в утверждении аукционной документации, содержащей противоречивые положения, признаков нарушения части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в части совершения действий, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции при проведении торгов.

Также в ходе рассмотрения дела Комиссией установлено следующее.

Итоги открытого аукциона в электронной форме подведены 22.12.2017.

30.12.2017 Заказчиком заключен договор с ИП Кунижевым Б.М.

Частью 4 статьи 18.1 Закона № 135-ФЗ предоставляет участникам закупки право на обжалование действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии в антимонопольный орган в порядке, установленном настоящей статьей, не позднее десяти дней со дня подведения итогов торгов либо в случае, если предусмотрено размещение результатов торгов на сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», со дня такого размещения, за исключением случаев, предусмотренных Законом № 135-ФЗ.

Установленный законодателем срок (в части 4 статьи 18.1 Закона № 135-ФЗ) на обжалование действий заказчика в антимонопольный орган направлен на защиту интересов заявителя (подателя жалобы) являвшегося участником (потенциальным участником) закупки.

Защита интересов участника (потенциального участника) выразилась в предусмотренных сроках на обжалование действий (бездействия) заказчика в органы, осуществляющие публичные полномочия, на соответствие закону или иному нормативному правовому акту и нарушают права и законные интересы заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности.

Пунктом 16.2 Положения о закупке ГБУСОН РО «Новочеркасский ДИПИ» установлено, что договор с победителем либо иным лицом, с которым в соответствии с Положением о закупке заключается такой договор (далее в данном разделе – участник закупки, обязанный заключить договор), по результатам проведения торгов и неторговых процедур должен быть заключен Заказчиком не ранее пяти рабочих дней со дня размещения в единой информационной системе итогового протокола и не позднее двадцати календарных дней со дня подписания итогового протокола.

Положение о закупке ГБУСОН РО «Новочеркасский ДИПИ», закупочная документация не содержат моратория по срокам заключение договоров, подразумевающих, запрет на заключение договора ранее определенного срока с момента подведения итогов закупки (публикации на сайте итогов покупки).

Следовательно, если договор будет заключен до истечения 10-дневного срока Комиссия антимонопольной службы, рассматривающая жалобу в порядке статьи 18.1 Закона №135-ФЗ, не вправе выдавать предписание об устранении допущенных нарушений.

Проводя аналогию публичного права, применяемого в сфере закупочных процедур, можно констатировать волю законодателя в необходимости моратория заключения договора, и наличия в документации положений, регламентирующих срок ранее которого договор не может быть заключен, что обеспечивает эффективную защиту интересов подателей жалобы (участников закупок).

Данные требования, направлены среди прочего на реализацию требований антимонопольного законодательства, на предупреждение и пересечение ущемления прав участников закупки на обжалование действий (бездействий) заказчиков (организаторов закупки) в административном порядке.

Отсутствие в Положении о закупке ГБУСОН РО «Новочеркасский ДИПИ» моратория заключения договора по результатам закупки до истечения срока, установленного частью 4 статьи 18.1 Закона № 135-ФЗ, на обжалование результатов такой закупки приводит и/или может привести к ограничению конкуренции.

Данный вывод подтверждается судебной практикой (Определение Верховного Суда РФ от 02.02.2016 № 309-КГ15-14384 по делу № А60-28335/2014).

Таким образом, рекомендуем Заказчику в положении о закупке установить срок для заключения договоров, заключаемых с победителями закупок, с учетом норм Закона № 223-ФЗ и Закона № 135-ФЗ.

В связи с вышеизложенным и, руководствуясь положениями Закона № 223-ФЗ, частью 20 статьи 18.1, статьёй 23 Закона № 135-ФЗ, Комиссия

Р Е Ш И Л А:

Признать жалобу ООО «Ажур» необоснованной.

Председатель Комиссии:



Н.А. Кожемяко

Члены Комиссии:



И.С. Иваненко



Е.Д. Корнева

Решение может быть обжаловано в течение трёх месяцев со дня его принятия.