

РЕШЕНИЕ
по делу № 06-10/29-18

12 марта 2018 г.

г. Томск

Комиссия Томского УФАС России по рассмотрению жалобы на нарушение процедуры проведения торгов и порядка заключения договоров, в составе:

председателя комиссии:	- Шевченко Владимира Ивановича, руководителя управления;
	- Константинова Владимира Алексеевича, главного специалиста-эксперта отдела контроля рекламы, недобросовестной конкуренции и адвокати́рования;
членов комиссии:	- Пятериковой Евгении Андреевны, специалиста-эксперта отдела контроля рекламы, недобросовестной конкуренции и адвокати́рования,

рассмотрев дело № 06-10/29-18, возбужденное по жалобе индивидуального предпринимателя Л. (вх. № 1191 от 28.02.2018) на действия заказчика – акционерного общества «Научно-производственный центр «Полус» (ИНН: 7017171342) (далее – АО «НПЦ «Полус») при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку моющих средств (Извещение № 31806064350), в присутствии ИП Л., представителя АО «НПЦ «Полус» - М.,

УСТАНОВИЛА:

28 февраля 2018 года в Томское УФАС России поступила жалоба ИП Л. на действия заказчика – АО «НПЦ «Полус» при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку моющих средств (Извещение № 31806064350).

Из жалобы следует, что при проведении аукциона заказчик в нарушение требований п. 2 ч. 1, ч. 6 ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон № 223-ФЗ) неправомерно отказал в допуске к участию в торгах заявки ИП Л. на основании п. 4.12.8 (4) документации о закупке.

Представитель заказчика на заседании Комиссии пояснила, что заявка участника электронного аукциона ИП Л. отклонена, поскольку содержала недостоверные сведения к описанию продукции, предлагаемой к поставке. ИП Л. предложено поставить очиститель универсальный «Kolibriya-2000», подходящий в том числе для очистки обивки из кожзама. При анализе заявки комиссией заказчика было выявлено, что предлагаемый участником продукт не соответствует требованиям, которые указаны в техническом задании заказчика, а именно в соответствии с данными официального производителя очиститель универсальный «Kolibriya-2000» предназначен для эффективного удаления с кузова, пластиковых и виниловых деталей загрязнений, следов маркера, мелких капель битума. Может использоваться для очистки легкосплавных дисков, хромированных деталей. Безопасен для большинства типов лакокрасочного покрытия и глянцевых пластиков. Применяется для регулярной уборки и дезинфекции сантехники. Таким образом, жалоба ИП Л. удовлетворению не подлежит. В полном объеме доводы представителя АО «НПЦ «Полус» содержатся в пояснениях по доводам жалобы.

Комиссия, изучив доводы жалобы, заслушав пояснения сторон, представленные документы и сведения, установила следующее:

Согласно ст. 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон № 223-ФЗ) при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Феде

настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными, регламентирующими правила закупки (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.

1 декабря 2015 года решением Наблюдательного Совета Государственной корпорации по космической деятельности «Роскосмос» (протокол от 01.12.2015 № 3/2015) утверждено Положение о закупке товаров, работ, услуг государственной корпорации по космической деятельности «Роскосмос» (далее – Положение о закупке).

Согласно Протоколу № 09/2016СД заочного заседания Совета директоров АО «НПЦ «Полус» от 7 июля 2016 года АО «НПЦ «Полус» утверждено Положение о закупке путем присоединения к Положению о закупке товаров, работ, услуг государственной корпорации по космической деятельности «Роскосмос».

Таким образом, при осуществлении закупок товаров, работ и услуг АО «НПЦ «Полус» руководствуется Законом № 223-ФЗ и Положением о закупке.

29 января 2018 года заказчиком – АО «НПЦ «Полус» размещено на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (ЕИС) извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку моющих средств с начальной (максимальной) ценой договора: 3 355 964 руб. (Извещение № 31806064350).

Согласно Протоколу рассмотрения первых частей заявок от 26.02.2018 на участие в открытом аукционе поступило девять заявок. Участнику под номером 9 (номер заявки 712873) отказано в допуске к участию в закупке на основании п. 4.12.8(4) документации о закупке за наличие в составе первой части заявки недостоверных сведений к описанию продукции, предлагаемой к поставке.

В силу п. 4.12.2 документации о закупке в рамках рассмотрения первых частей заявок (отборочная стадия) ЗК принимает решение о признании заявок соответствующими либо не соответствующими требованиям документации о закупке на основании установленных в пункте 21 информационной карты измеряемых критериев отбора.

Пунктом 21 информационной карты предусмотрены критерии отбора первых частей заявок, в том числе критерии соответствия предлагаемой продукции и условий исполнения договора требованиям, установленным в разделах 8 - 9 документации о закупке и пункте 9 Информационной карты; отсутствия в составе первой части заявки недостоверных сведений.

Согласно п. 25 технического задания заказчиком установлены требования к закупаемой продукции, а именно к очистителю универсальному. В указанном пункте определены технические требования к продукции, а именно: «Мощное универсальное очищающее средство, подходит для чистки обивки из кожзама и пластиковых поверхностей. Должен удалять следы от наклеек, скотча, надписи сделанные перманентным маркером. Средство не подлежит смыванию. Пластиковый не прозрачный флакон объемом 600мл. с триггером. Профоам 2000 или эквивалент».

На основании пп. 2 п. 4.6.1 документации о закупке описание продукции должно быть подготовлено участником процедуры закупки в соответствии с требованиями настоящего подраздела и может быть представлено в виде подробного предложения участника процедуры закупки в отношении продукции, включающего в себя предложения в отношении функциональных характеристик потребительских свойств, количественных и качественных характеристик продукции, отличные от требований документации о закупке или эквивалентные им в случае, когда такой способ описания продукции требовался в соответствии с документацией о закупке.

В соответствии с п. 4.6.3 документации о закупке при описании продукции участник процедуры закупки обязан подтвердить соответствие поставляемой продукции требованиям документации о закупке в отношении всех показателей, которые в ней установлены.

В заявке ИП Л. (заявки № 712873) заявителем предложен к поставке очиститель универсальный «Kolibriya-2000» со следующими характеристиками: «Мощное универсальное очищающее средство, подходит для очистки обивки из кожзама и пластиковых поверхностей. Удаляет следы от наклеек, скотча, надписи, сделанные перманентным маркером. Средство не подлежит смыванию. Пластиковый не прозрачный флакон объемом 600 мл. с триггером».

Пунктом 4.12.5 документации о закупке установлено, что на этапе рассмотрения заявок ЗК вправе проверить актуальность и достоверность предоставленных в составе заявки документов и сведений путем использования официальных сервисов органов государственной власти или иным законным способом.

Закупочная комиссия АО «НПЦ «Полус» рассмотрела первые части заявок на участие в аукционе в соответствии с требованиями и условиями, установленными в документации о закупке, и решила отказать в допуске к участию в закупке участнику № 9 (ИП Л., заявка № 712873) на основании п. 4.12.8(4) документации о закупке за наличие в составе первой части заявки недостоверных сведений документации о закупке к описанию продукции, предлагаемой к поставке.

В протоколе рассмотрения первых частей заявок от 26.02.2018 закупочной комиссией заказчика приведен сравнительный анализ технических характеристик товара, предлагаемого участником, и товара, необходимого заказчику, в результате выявлены следующие несоответствия в описании характеристик товара (очистителя универсального), предлагаемого ИП Л.:

Требования Заказчика	Значение, предлагаемое участником процедуры закупки	Данные из официального сайта производителя Kolibriya
очиститель универсальный Мощное универсальное очищающее средство, подходит для чистки обивки из кожзама и пластиковых поверхностей. Должен удалять следы от наклеек, скотча, надписи сделанные перманентным маркером. Средство не подлежит смыванию. Пластиковый не прозрачный флакон объемом 600мл. с триггером. Профоам 2000 или эквивалент	очиститель универсальный «Kolibriya-2000» Мощное универсальное очищающее средство, подходит для чистки обивки из кожзама и пластиковых поверхностей. Удаляет следы от наклеек, скотча, надписи сделанные перманентным маркером. Средство не подлежит смыванию. Пластиковый не прозрачный флакон объемом 600мл. с триггером.	Универсальный очиститель Kolibriya-2000 Эффективно удаляет с кузова, пластиковых и виниловых деталей загрязнения, следы скотча и наклеек, следы маркера, мелкие капли битума. Может использоваться для очистки легкосплавных дисков, хромированных деталей. Безопасен для большинства типов лакокрасочного покрытия и глянцевых пластиков. Применяется для регулярной уборки и дезинфекции сантехники и кухни.

На основании вышеуказанного, заявка заявителя отклонена за наличие в составе первой части заявки недостоверных сведений документации о закупке к описанию продукции, предлагаемой к поставке, а именно сведений о том, что очиститель универсальный «Kolibriya-2000» подходит для чистки обивки из кожзама.

Согласно п. 4.12.3 документации о закупке участника процедуры закупки, заявки которых признаны соответствующими требованиям документации о закупке, допускаются к проведению процедуры аукциона и признаются участниками закупки. Участники процедуры закупки, заявки которых признаны не соответствующими требованиям документации о закупке, в дальнейшей процедуре закупки не участвуют.

На основании пп. 4 п. 4.12.8 ЗК отклоняет заявку участника процедуры закупки за наличие в составе первой части заявки на участие в аукционе недостоверных сведений.

Комиссия Томского УФАС России, изучив заявку ИП Л., требования, установленные заказчиком к поставляемому товару – универсальному очистителю, сведения, размещенные на официальном Интернет-сайте дистрибьютора продукции торговой марки Kolibriya на территории Российской Федерации (в т. ч. каталоге продукции Kolibriya), пришла к выводу о том, что заявка Л. содержала недостоверные сведения о характеристиках универсального очистителя «Kolibriya-2000» в части его использования для чистки обивки из кожзама. Таким образом, жалоба заявителя удовлетворению не подлежит.

Согласно ч. 17 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон № 135-ФЗ) при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей. В случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией

антимонопольного органа установлены иные нарушения в актах и (или) действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

На основании ч. 4 ст. 18.1 Закона № 135-ФЗ обжалование действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии в антимонопольный орган в порядке, установленном настоящей статьей, допускается 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 настоящим Федеральным законом.

Из вышеуказанного следует, что при заключении договоров заказчиком должен быть учтен 10-дневный срок, предусмотренный ч. 4 ст. 18.1 Закона № 135-ФЗ для реализации права участников закупки на обжалование действий заказчика (организатора торгов).

В п. 28 информационной карты установлен срок заключения договора не позднее 20 (двадцати) дней после официального размещения протокола рассмотрения вторых частей заявок (подведения итогов).

В силу пп. 1, 2 п. 20.2.1 Положения о закупке договор по итогам процедуры закупки заключается:

(1) в случае проведения торгов – не позднее 30 (тридцати) дней после официального размещения протокола, которым были подведены итоги торгов, если иной срок не был указан в извещении и (или) документации о закупке;

(2) в случае проведения процедуры закупки в иной, отличной от торгов форме – не позднее 20 (двадцати) дней после официального размещения протокола, которым были подведены итоги закупки, если иной срок не был указан в извещении и (или) в документации о закупке.

На основании вышеуказанного, в соответствии с Положением о закупке заказчик вправе заключить договор ранее 10-дневного срока, предусмотренного ч. 4 ст. 18.1 Закона № 135-ФЗ для реализации права участников закупки на обжалование действий заказчика (организатора торгов), но не позднее 30 (тридцати) дней после официального размещения протокола в случае проведения торгов и не позднее 20 (двадцати) дней после официального размещения протокола в случае проведения процедуры закупки в иной, отличной от торгов форме.

Сокращение заказчиком законодательно установленного десятидневного срока, до истечения которого договор не может быть заключен, является нарушением требований статьи 18.1 Закона № 135-ФЗ, следовательно, заключение договора по результатам закупки, не учитывающего закрепленного в Законе № 135-ФЗ процедуры административного контроля со стороны антимонопольного органа, фактически исключает применение оперативных мер, предусмотренных статьей 18.1 Закона № 135-ФЗ, лишает обращение с соответствующей жалобой какого-либо юридического смысла, а потому направлено против прав участников закупки.

В силу требований ст. 10 Гражданского кодекса Российской Федерации не допускается осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом).

На основании требований вышеуказанных положений действующего законодательства разрабатываемое участником закупки Положение о закупках не должно вступать в противоречие с Законом № 135-ФЗ в соответствующей части, а напротив, призвано обеспечивать реализацию права на защиту в административном порядке путем установления соответствующего порядка заключения договоров по результатам торгов.

Сокращение либо исключение указанного в ч. 4 ст. 18.1 Закона № 135-ФЗ срока направлено на снижение эффективности защиты гражданских прав.

Данная позиция подтверждается судебной практикой, в том числе Определением Верховного Суда РФ от 02.02.2016 № 309-КГ15-14384 по делу № А60-28335/2014, Определением Верховного Суда РФ от 14.08.2015 № 309-КГ15-9420 по делу № А60-38734/2014.

Таким образом, в Положении о закупке заказчика нарушаются требования ч. 4 ст. 18.1 Закона № 135-ФЗ.

С учетом изложенного, имеются основания для выдачи АО «НПЦ «Полус» предписания о совершении действий, направленных на соблюдение требований ч. 4 ст. 18.1 Закона № 135-ФЗ в части установления срока заключения договора не ранее 10 дней со дня подведения итогов торгов для реализации права участников закупки на обжалование действий заказчика (организатора торгов).

Изучив материалы дела, а также пояснения участвующих в деле лиц, руководствуясь ч. ч. 4, 17, 20 ст. 18.1, ст. 23 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», ст. 1-3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ИП Л. на действия заказчика – АО «НПЦ «Полус» (ИНН: 7017171342) при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку моющих средств (Извещение № 31806064350) необоснованной.
2. Выдать АО «НПЦ «Полус» предписание о совершении действий, направленных на соблюдение требований ч. 4 ст. 18.1 Закона № 135-ФЗ в части установления срока заключения договора не ранее 10 дней со дня подведения итогов торгов.

Решение комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня принятия решения.