

1. ООО «Лепесток»

ул. Карла Маркса, д. 1, г. Электросталь, обл. Московская, 144004

2. Акционерное общество «Корпорация «Стратегические пункты управления»

(АО «Корпорация «СПУ-ЦКБ ТМ»)

ул. Подъёмная, д. 12А, Москва, 109052

3. АО «ОТС»

пер. 4-й Добрынинский, д. 8, Москва, 119049

РЕШЕНИЕ

по делу № 1-00-1800/77-17 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

03.08.2017 г. Москва

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

в присутствии представителей:

от заявителя - ООО «Лепесток»,

от заказчика - АО «Корпорация «СПУ-ЦКБ ТМ»,

в отсутствие:

АО «ОТС» (уведомлено надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 31.07.2017 № ИШ/37940/17),

рассмотрев жалобу ООО «Лепесток» (далее - Заявитель) на действия заказчика - АО «Корпорация «СПУ-ЦКБ ТМ» (далее - Заказчик) при проведении открытого запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку средств индивидуальной защиты (реестровый № 31705307895) (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.

По мнению Заявителя, нарушение со стороны Заказчика при проведении Закупки выразилось в неправомерном допуске заявки ООО «Торговый дом «Бриз» до участия в Закупке.

Жалоба рассмотрена по правилам статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

АО «Корпорация «СПУ-ЦКБ ТМ» отнесено к числу заказчиков со специальной правосубъектностью, к закупочной деятельности которых применяются требования Закона о закупках (часть 2 статьи 1).

Закон о закупках, представляющий собой, по сути, рамочный закон, не является единственным регулятором не только проведения торгов, но и процедурных механизмов, в том числе связанных с обжалованием действий заказчиков.

Согласно статьи 6 названного закона контроль за соблюдением его требований осуществляется в порядке, установленном законодательством Российской Федерации.

Порядок рассмотрения жалоб на действия заказчиков-субъектов Закона о закупках предусмотрен статьей 18.1 Закона о защите конкуренции.

Положения статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, которая является полностью процедурной, дополняют и развивают положения Закона о закупках, о чем свидетельствует указание в части 1 названной статьи на возможность применения ее положений на стадии проведения закупки, в то время как положения Закона о закупках распространяют свое действие лишь на стадию их организации.

Кроме того, упомянутая норма права не дифференцирует закупки для антимонопольного органа ни по перечню оснований для обжалования, ни по субъектному составу лиц, подающих жалобы, и лиц, на действия которых такие жалобы поданы, а позволяет последнему рассматривать жалобы на все закупочные процедуры на любой стадии их проведения.

При этом следует отметить, что определением Верховного Суда Российской Федерации от 11.04.2017 по делу № 304-КГ16-17592 обозначена обязанность антимонопольного органа проверять на соответствие положениям части 10 статьи 3 Закона о закупках только доводы поступающей жалобы, но в возможности выявления в действиях организаторов закупки (заказчиков) иных нарушений (на основании части 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции) упомянутый орган не ограничен. Указаний обратного приведенное определение Верховного Суда Российской Федерации не содержит, а расширительному толкованию судебные акты не подлежат.

Таким образом, перечень оснований, упомянутых в части 10 статьи 3 Закона о закупках, не является исчерпывающим и Комиссия рассматривает поступившую жалобу по существу, в том числе учитывая положения части 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

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

10.07.2017 на Официальном сайте Заказчиком размещено извещение о проведении Закупки.

Датой окончания подачи заявок определено 17.07.2017, датой рассмотрения заявок - 18.07.2017, датой подведения итогов Закупки - 18.07.2017.

Из протокола подведения итогов от 18.07.2017 № 31705307895-П1 следует, что по окончании срока подачи заявок было подано две заявки на участие в Закупке, все заявки признаны соответствующими требованиям Закупочной документации и допущены до участия в Закупке. В результате оценки заявок победителем был признан участник ООО «Торговый дом «Бриз» с предложенной ценой договора 457 368,00 руб., в т.ч. НДС, с объемом поставляемого товара в соответствии с техническим заданием и проектом договора и сроком исполнения договора в соответствии с техническим заданием и проектом договора, второе место присуждено участнику ООО «Лепесток».

Комиссия, изучив представленные документы, установила следующее.

Согласно пунктам 1, 2 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.

В соответствии с пунктом 10.3.2 Положения о закупках требования к продукции представляют собой показатели, характеристики, свойства продукции, имеющие практическую ценность для заказчика в рамках удовлетворения существующей потребности, и могут включать в себя технические, функциональные (потребительские), качественные, количественные, эксплуатационные и иные характеристики продукции.

Согласно пункту 4.5.1 Закупочной документации участник процедуры закупки должен подготовить заявку в соответствии с образцами форм, установленными в разделе 7 Закупочной документации, предоставив полный комплект документов согласно перечню, определенному в Приложении № 3 к Информационной карте.

В соответствии с подпунктом 4.6.1 Закупочной документации описание продукции должно быть подготовлено участником процедуры закупки в соответствии с требованиями пункта 11 Информационной карты.

Пунктом 11 Информационной карты Закупочной документации установлено, что описание участниками Закупки поставляемого товара заполняется по форме «Предложение участника процедуры закупки в отношении объекта закупки», установленной в разделе 7 Закупочной документации.

Согласно пункту 1.3 Приложения № 3 к Информационной карте заявка на участие в Закупке должна включать в себя следующие документы, в том числе: описание функциональных характеристик/потребительских свойств товара, его количественных и качественных характеристик, указание на зарегистрированные товарные знаки и (или) знаки обслуживания товара, марку, модель, модификацию товара, патенты, полезные модели или промышленные образцы, которым будет соответствовать товар, указание производителя и страны происхождения товара (заполняется по Форме 3 раздела 7 Закупочной документации).

Формой 3 раздела 7 Закупочной документации («Предложение участника процедуры закупки в отношении объекта Закупки») установлено, что предложение участника открытого запроса котировок в бумажной форме должно включать все положения раздела 9 Закупочной документации Техническое задание.

В соответствии с Техническим заданием установлены технические характеристики товара, предлагаемого к поставке.

Таким образом, участник Закупки в составе заявки должен представить, в том числе, техническое предложение, содержащее сведения о характеристиках предлагаемого к поставке товара.

Комиссией установлено, что участником ООО «Торговый дом «Бриз» в составе заявки представлено Предложение участника процедуры закупки в отношении объекта закупки, включающее сведения о характеристиках предлагаемого к поставке товара в соответствии с Техническим заданием.

Так, по наименованию «Противогаз гражданский фильтрующий» участником ООО «Торговый дом «Бриз» предложены следующие технические характеристики, в том числе: по показателю «Масса коробки фильтрующе-поглощающей» - 330 грамм.

В соответствии с Техническим заданием по наименованию «Противогаз гражданский фильтрующий» требуемые параметры по показателю «Масса коробки фильтрующе-поглощающей» - не более 300 грамм.

По наименованию «Противогаз гражданский фильтрующий (лицевая часть с панорамным стеклом)» участником ООО «Торговый дом «Бриз» предложены следующие технические характеристики, в том числе: по показателю «Масса коробки фильтрующе-поглощающей» - 330 грамм.

В соответствии с Техническим заданием по наименованию «Противогаз гражданский фильтрующий» требуемые параметры по показателю «Масса коробки фильтрующе-поглощающей» - не более 300 грамм.

Таким образом, предлагаемое ООО «Торговый дом «Бриз» значение по указанным параметрам не соответствует требованиям Технического задания.

Данный факт свидетельствует о несоблюдении участником ООО «Торговый дом «Бриз» пункта 4.6.1 Закупочной документации, пункта 11 Информационной карты.

Согласно письменным пояснениям Заказчика, представленные участником ООО «Торговый дом «Бриз» в составе заявки сведения о характеристиках товара, предлагаемого к поставке, имеют незначительные, несущественные, не относящиеся к технической части отклонения от требований, заявленных в Закупочной документации.

Вместе с тем, в соответствии с подпунктами 1, 3 пункта 12.8.5 Положения о закупках закупочная комиссия отклоняет заявку участника процедуры закупки по следующим основаниям, в том числе: нарушение требований документации о закупке к содержанию и оформлению заявки; несоответствие предлагаемой продукции и условий исполнения договора требованиям, установленным в документации о закупке.

Кроме того, пунктом 4.12.8 Закупочной документации установлено, что закупочная комиссия отклоняет заявку участника процедуры закупки по следующим основаниям, в том числе: нарушение требований подраздела 4.5 к содержанию и оформлению заявки; несоответствие предлагаемой продукции и условий исполнения договора требованиям, установленным в разделах 8 – 9 и пункте 10 Информационной карты; несоблюдение описания продукции, предлагаемой к поставке в составе заявки, требованиям, установленным в подразделе 4.6, пункте 11 Информационной карты.

Согласно протоколу подведения итогов от 18.07.2017 № 31705307895-П1 участник ООО «Торговый дом «Бриз» был допущен до участия в Закупке, а также признан победителем Закупки в результате подведения итогов Закупки.

Таким образом, Заказчиком допущен до участия в Закупке участник, заявка которого не соответствует требованиям Закупочной документации, что противоречит пункту 12.8.5 Положения о закупках.

Доказательств обратного Заказчиком не представлено, доводы Заявителя не опровергнуты.

Согласно пунктам 1, 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе принципами информационной открытости закупки, равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

В соответствии с частью 6 статьи 3 Закона о закупках 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.

Таким образом, Заказчик, допуская к участию в закупочной процедуре лицо, чья заявка не соответствует требованиям Закупочной документации, фактически ставит участников такой конкуренции в неравное положение, поскольку иные лица, подавшие свои заявки, руководствовались при их формировании требованиями Технического задания, а, следовательно, были ограничены в выборе предлагаемого товара только теми товарами, которые в полной мере соответствуют установленным Заказчиком характеристикам.

Учитывая изложенное, в рассматриваемых действиях Заказчика усматривается нарушение пункта 2 части 1, части 6 статьи 3 Закона о закупках, пункта 12.8.5 Положения о закупках.

Таким образом, Комиссия приняла решение о признании жалобы Заявителя обоснованной.

Кроме того, Комиссией в ходе заседания выявлено иное нарушение в действиях Заказчика.

Заказчиком представлен договор от 02.08.2017 № 49-2000-17, заключенный по итогам проведения Закупки.

В соответствии с частью 18 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции со дня направления о поступлении жалобы уведомление о поступлении жалобы и о приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу, предусмотренного частью 11 настоящей статьи, торги приостанавливаются до рассмотрения жалобы на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии по существу.

Между тем, письмо Московского УФАС России от 31.07.2017 № ИШ/37940/17 о поступлении жалобы и о приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу направлено в адрес Заказчика 31.07.2017 по адресу электронной почты, указанному в извещении о проведении Закупки.

Согласно части 19 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции в случае принятия жалобы к рассмотрению

организатор торгов, которому в порядке, установленном частью 11 настоящей статьи, направлено уведомление, не вправе заключать договор до принятия антимонопольным органом решения по жалобе. Договор, заключенный с нарушением требования, установленного настоящим пунктом, является ничтожным.

В соответствии с частью 1 статьи 166 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) сделка недействительна по основаниям, установленным законом, в силу признания ее таковой судом (оспоримая сделка) либо независимо от такого признания (ничтожная сделка).

Согласно части 2 статьи 168 ГК РФ сделка, нарушающая требования закона или иного правового акта и при этом посягающая на публичные интересы либо права и охраняемые законом интересы третьих лиц, ничтожна, если из закона не следует, что такая сделка оспорима или должны применяться другие последствия нарушения, не связанные с недействительностью сделки.

Таким образом, договор от 02.08.2017, заключенный по итогам проведения данной Закупки с ООО «Торговый дом «Бриз» (ИНН: 7727741854) заключен с нарушением части 19 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, в связи с чем является ничтожным в силу части 2 статьи 168 ГК РФ.

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

РЕШИЛА:

1.

1. Признать жалобу Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки обоснованной.
2. Установить в действиях Заказчика нарушение пункта 2 части 1, части 6 статьи 3 Закона о закупках, пункта 12.8.5 Положения о закупках, части 19 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.
3. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.

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

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 1-00-1800/77-17 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

03.08.2017 г. Москва

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

руководствуясь пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании решения Комиссии от 03.08.2017 по делу № 1-00-1800/77-17,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

АО «Корпорация «СПУ-ЦКБ ТМ» (далее - Заказчик) устранить нарушения, допущенные при проведении открытого запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку средств индивидуальной защиты (реестровый № 31705307895) (далее - Закупка), а именно:

1. Заказчику отменить протокол подведения итогов от 18.07.2017 № 31705307895-П1.
2. Заказчику назначить новую дату рассмотрения заявок, подведения итогов Закупки с учетом решения Комиссии от 03.08.2017 по делу № 1-00-1800/77-17.
3. Заказчику уведомить участников Закупки о новой дате рассмотрения заявок на участие в Закупке, новой дате подведения итогов Закупки.
4. Заказчику повторно провести процедуру рассмотрения заявок на участие в Закупке с учетом решения Комиссии по делу от 03.08.2017 № 1-00-1800/77-17.
5. Заказчику разместить информацию о вышеуказанных изменениях в Единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru в сети Интернет.
6. Заказчику исполнить настоящее предписание в срок до 25.09.2017.
7. Заказчику о выполнении настоящего предписания сообщить в адрес Московского УФАС России в срок до 02.10.2017 с приложением подтверждающих документов.

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

Примечание:

1. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена административная ответственность.

1.

2. Привлечение к ответственности, предусмотренное законодательством, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.