

Уведомление о поступлении жалобы № 12 и

рассмотрению жалобы по существу

В адрес Забайкальского УФАС России поступила жалоба от ИП Гладышевой Ю.В. (вх. от 12.03.2018 № 1112) на действия заказчика – при проведении запроса цен в электронной форме на право заключения договора на поставку расходных материалов и учебного оборудования для нужд стоматологического факультета ФГБОУ ВО ЧГМА Минздрава России (извещение № 31806215451).

В соответствии с жалобой нарушения выразились в следующем.

06.03.2018 г. государственным заказчиком — Федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение высшего образования «Читинская государственная медицинская академия» (далее - «ЧГМА», «Заказчик») размещено извещение о проведении запроса цен в электронной форме на право заключения договора на поставку расходных материалов и учебного оборудования для нужд стоматологического факультета ФГБОУ ВО ЧГМА Минздрава России (далее - «запрос цен», «закупка»). Начальная (максимальная) цена договора -351532,98 (триста пятьдесят одна тысяча пятьсот тридцать два) рубля 98 копеек.

Срок окончания подачи заявок - 12 марта 2018 г. 23-59 (время местное).

Ознакомившись с извещением закупки считаю запрос цен, объявленный заказчиком не соответствующим требованиям действующего законодательства и подлежащим отмене по следующим основаниям.

1. В соответствии с пунктом 13 извещения и пункта 4.1.7 документации о закупке путем запроса цен заказчик вправе отказаться от проведения запроса цен в любое время до дня подписания договора.

Пунктом 8 Раздела V Положения о закупке товаров, работ, услуг Утвержденного Министерством здравоохранения Забайкальского края 31.03.2014 года (далее - «Положение о закупках») и размещенного заказчиком в Единой Информационной системе (далее - «ЕИС») в извещении о закупке указываются сведения о праве заказчика отказаться от проведения процедуры закупки.

Согласно пункту 35 раздела VI Победителем запроса цен признается участник закупки, соответствующий требованиям указанными в извещении о проведении запроса цен и предложивший самую низкую цену.

Результаты рассмотрения и оценки заявок на участие в запросе цен оформляются протоколом, который подписывается всеми членами комиссии, представителем заказчика и размещается в ЕИС не позднее чем через три

дня со дня подписания такого протокола.

Разделом VII Положения о закупках заказчиком установлен порядок заключения и исполнения договора. Пунктом 84 указанного раздела установлено, что договор с победителем, либо иным лицом с которым соответствии с Положением о закупке заключается такой договор должен быть заключен заказчиком не позднее 15 дней со дня подписания итогового протокола (аналогичное требование установлено пунктом 1.8 извещения о проведении закупки).

Таким образом извещение о проведении запроса цен содержит обязанность лица, признанного в качестве победителя закупки заключить договор. С другой стороны - право Заказчика не заключать договор с победителем Закупки установлено извещением о проведении запроса цен, что в свою очередь противоречит общим принципам гражданского законодательства и Закону о закупках, в частности принципу равенства участников гражданских правоотношений, установленному частью 1 статьи 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ), а также установленному частью 1 статьи 10 ГК РФ запрету на злоупотребление правом.

Согласно части 1 статьи 8 Гражданского Кодекса РФ гражданские права и обязанности возникают из оснований, предусмотренных законом и иными правовыми актами, а также из действий граждан и юридических лиц.

Исходя из положений названной нормы права, торгами в контексте гражданского законодательства могут быть признаны закупочные процедуры.

По результатам обжалуемой закупки определяется участник, предложивший лучшие условия исполнения договора.

Согласно части 2 статьи 448 ГК РФ извещение о проведении торгов должно содержать сведения о времени, месте и форме торгов, об их предмете, о существующих обременениях продаваемого имущества и о порядке проведения торгов, в том числе об оформлении участия в торгах, определении лица, выигравшего торги, а также сведения о начальной цене.

Извещение о проведении Закупки, содержит сведения, предусмотренные частью 2 статьи 448 ГК РФ.

На основании изложенного, можно сделать вывод что, опубликовано извещение для неопределенного круга лиц, содержащее условия, позволяющие отнести способ заключения договора к торгам, в связи с чем, к данному правоотношению применимы нормы ГК РФ, регулирующие проведение торгов вне зависимости от того, как Заказчик именует проводимую им процедуру.

В соответствии с частью 1 статьи 447 ГК РФ договор заключается с лицом, выигравшим торги. Положениями статей 447 - 448 ГК РФ не предусмотрено возможности отказа от заключения договора с победителем.

Соответственно требование, указанное заказчиком в извещении о проведении запроса цен в части отказа от проведения запроса цен в любое время до дня подписания договора, противоречит действующему законодательству. Аналогичная позиция закреплена позицией ФАС России (Решение Московского УФ АС от 18.04.2016 № 1-00-665/77-16).

2. Пунктом 1.4. Извещения о проведении запроса цен заказчиком установлено что в извещении о проведении запроса цен может содержаться указание на товарные знаки, указанное условие так же противоречит условиям Положения о закупках, т.к. указанного права Положение о закупках не содержит.

3. В Приложении № 1 проект договора «Техническое задание» содержит характеристики поставляемого товара, вместо предложенного участником закупки в заявке товара.

4. В соответствии с пунктом 1 части 10 статьи 4 Федерального закона № 223-ФЗ в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе установленные заказчиком требования к качеству, техническим характеристикам товара, работы, услуги, к их безопасности, к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы и иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика. При проведении данной закупки надлежащим образом не установлены требования техническим характеристикам товара, т. к. документация содержит сведения, допускающие двусмысленное толкование в части вышеуказанных требований к товару, а именно в Техническом задании (часть II документации):

- в пункте 4 требуется денто-модель ЧВН-32К, т.е. комплект поставки должен быть 32 модельных зуба, однако в технических характеристиках требуется комплект из не менее 32 модельных зуба;

- в пункте 5 требуется комплект из 32 модельных зубов, однако в технических характеристиках требуется комплект из не менее 32 модельных зуба, с комплектом поставки модельного зуба не менее 32 шт.;

- в пункте 11 требуется денто-модель ЧВН-24, т.е. комплект поставки должен быть 24 модельных зуба, однако в технических характеристиках требуется комплект из не менее 24 модельных зубов;

- в пункте 15 требуется денто-модель ЧВН-28, т.е. комплект поставки должен быть 28 модельных зуба, однако в технических характеристиках требуется

комплект из не менее 28 модельных зубов;

Данные положения вводят в заблуждение участников закупки и противоречат требованиям Положения и Федерального закона № 223-ФЗ и не позволяют подать заявку, т.к. не понятно, какой все-таки товар требуется заказчику.

5. Согласно пункту 2 Положения и пункту 2 части 1 статьи 3 Федерального закона № 223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки. Однако в нарушение данных норм в пунктах 4,5,9, 11,15 Техническом задании (часть II документации о закупке) установлены требования к качеству, техническим характеристикам товара, работы, услуги, к их безопасности, к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара одного производителя - ПО «Зарница».

6. Следует отметить следующие нарушения в Положении о закупках товаров работ, услуг (далее - «Положение»):

6.1. Положение не содержит надлежащего утверждения, а именно ссылки, на документ которым утверждено Положение о закупках (№ и дату приказа либо распоряжения).

6.2. Согласно письму Министерства экономического развития РФ от 3 февраля 2017 г. N Д28и-386 "О разъяснении отдельных норм 223-ФЗ" 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 положении о закупке могут быть предусмотрены иные (помимо конкурса или аукциона) способы закупки. При этом заказчик обязан установить в положении о закупке порядок закупки указанными способами (часть 2 статьи 2 Федерального закона № 223-ФЗ).

В соответствии с указанным выше письмом порядок закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) должен учитывать положения законодательства Российской Федерации и представлять собой последовательность действий заказчика и поставщика при заключении договора, в том числе размещение заказчиком извещения о такой закупке (при необходимости), случаи в которых заказчик вправе осуществить закупку у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя), направление заказчиком проекта договора поставщику, сроки подписания договора заказчиком и поставщиком, внесение заказчиком информации о договоре в реестр договоров (при необходимости), а также иные действия обеспечивающие заключение заказчиком и поставщиком договора.

В нарушение части 2 статьи 2 Федерального закона № 223-ФЗ Положение по

закупкам заказчика не содержит порядка закупки у единственного поставщика, а именно последовательность действий заказчика и поставщика при заключении договора, в том числе размещение заказчиком извещения о такие закупки (при необходимости).

6.3. В соответствии с пунктами 43 и 75 Положения о закупках оценка и сопоставления заявок на участие в запросе предложений и конкурсе осуществляется Комиссией в целях выявления лучших условий исполнения договора в соответствии с критериями и в порядке, установленными конкурсной документацией на основании Порядка оценки заявок на участие в конкурсе и запросе предложения (далее - «Порядок оценки») (Приложение 1).

В соответствии с п. 2 Порядка оценки для применения настоящего порядка заказчику необходимо включить в конкурсную документацию, документацию о запросе предложений конкретные критерии из числа нижеперечисленных, конкретизировать предмет оценки по каждому критерию, установить требования о предоставлении документов и сведений соответственно предмету оценки по каждому критерию, установить значимость критериев

Согласно приложению, к Положению о закупках (Порядок оценки заявок на участие в конкурсе и запросе предложений), к критериям оценки заявок заказчиком отнесены следующие показатели:

Номер критерия	Критерий оценки заявок	Для проведения оценки по критерию в конкурсной документации, документации о запросе предложений необходимо установить	Значимость критерия (конкретная значимость критерия в пределах указанного диапазона должна быть установлена в конкурсной документации о запросе предложений.
----------------	------------------------	---	--

		-	Совокупная значимость всех критериев в конкретном конкурсе, запросе предложений должна быть равна ста процентам)
1.	Цена договора	Начальную (максимальную) цену договора.	Не менее 20%
2.	Квалификация участника и (или) коллектива его сотрудников (опыт, образование квалификация персонала, деловая репутация)	Конкретный предмет оценки по критерию (например, оценивается опыт участника или коллектива его сотрудников по стоимости выполненных ранее аналогичных работ); Формы по заполнению участником по соответствующему предмету оценки (например, таблица, отражающая опыт участника); Требования о предоставлении документов и сведений по соответствующему предмету оценки	Не более 70 % ■ . ' ■ - • " i
		соответствующему предмету	

3.	Качество товара (работ, услуг)	оценки (например, копии ранее заключенных договоров и актов сдачи - приемки)	Не более 70%
4.	 <		

	участие в конкурсе, запросе предложений он принимается равным нулю.	
т.т.,,, {ЛГ А-.		

(выполнения работ, оказания услуг) установленный заказчиком В единице измерения (периода) поставки товара (выполнения работ, оказания услуг) с даты заключения договора. В случае, если минимальный срок поставки товара (оказания услуг, выполнения работ) заказчиком не установлен, для целей оценки заявок на участие в конкурсе, запросе предложений он принимается равным нулю.

Получается, что к разным критериям (Квалификация участника закупки, качество товара, работ, услуг) отнесены одинаковые показатели, что дает право заказчику на установление в документах закупки порядка оценки, по итогам которой наивысший балл получает конкретный поставщик (исполнитель, подрядчик). Т.е. Положение содержит коррупционную составляющую, что нарушает часть 1 статьи 1 Федерального закона № 223-ФЗ.

Согласно пунктам 2, 4 пункта 1 статьи 3 Федерального закона № 223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, отсутствия ограничения доступа к участию в закупке путем установления не измеряемых требований к участникам закупки.

На основании вышеизложенного, руководствуясь требованиями действующего законодательства, заявитель просит: рассмотреть жалобу по существу; приостановить процедуру закупки; выдать обязательное для исполнения предписание об устранении допущенных нарушений; выдать обязательное для исполнения предписание о приведении Положения о закупках в соответствие требованиям действующего законодательства.

Адрес сайта антимонопольного органа, на котором размещена информация о поступлении жалобы: www.zab.fas.gov.ru.

Рассмотрение жалобы назначено на 21 марта 2018 года в 09 часов 30 минут по адресу: г. Чита, ул. Лермонтова, 14, каб. 2.

В соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» организатор торгов, оператор электронной площадки, конкурсная или аукционная комиссия, действия (бездействие) которых обжалуются, обязаны представить на рассмотрение жалобы по существу документацию о торгах, изменения, внесенные в документацию, документацию о закупке, заявки на участие в закупке, протоколы вскрытия конвертов, протоколы рассмотрения заявок, протоколы оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, аудио-, видеозаписи и иные документы и сведения, составленные в ходе организации и проведения торгов.

Согласно части 18 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции со дня направления уведомления торги приостанавливаются до рассмотрения жалобы на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии по существу.

Организатор торгов, оператор электронной площадки, конкурсная или аукционная комиссия, действия (бездействие) которых обжалуются, в течение одного рабочего дня с момента получения уведомления обязаны известить лиц, подавших заявки на участие в торгах, о факте поступления

жалобы, ее содержании, месте и времени ее рассмотрения.

Организатор торгов, оператор электронной площадки, конкурсная или аукционная комиссия, уполномоченный орган и (или) организация, осуществляющая эксплуатацию сетей, заявитель, а также лица, подавшие заявки на участие в торгах, вправе направить в антимонопольный орган возражение на жалобу или дополнение к ней и участвовать в рассмотрении жалобы лично или через своих представителей. Возражение на жалобу должно содержать сведения, указанные в [части 6](#) настоящей статьи. Возражение на жалобу направляется в антимонопольный орган не позднее чем за два рабочих дня до дня рассмотрения жалобы.

За непредставление или несвоевременное представление сведений (информации), либо представление заведомо недостоверных сведений (информации) в антимонопольный орган физические, юридические и должностные лица несут административную ответственность, предусмотренную статьей 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Председатель комиссии