

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-14602/2022 о нарушении
процедуры торгов и порядка заключения договоров

03.10.2022

г. Москва

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

.....

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей ООО «КЭСМ», АО «ТПО «Киностудия им. М. Горького»,

рассмотрев жалобу ООО «КЭСМ» (далее — Заявитель) на действия АО «ТПО «Киностудия им. М. Горького» (далее — Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на поставку электротехнического оборудования для ТП-3 (реестровый № 32211599895) (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.

При этом в жалобе Заявителя содержатся ссылки на нарушение Заказчиком статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Комиссия разъяснила Заявителю о том, что настоящая жалоба принята к рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Жалоба, содержащая сведения о нарушении антимонопольного законодательства рассматривается по правилам главы 9 Закона о защите конкуренции.

На вопрос Комиссии Заявитель пояснил, что отказывается от рассмотрения жалобы по правилам главы 9 Закона о защите конкуренции и в качестве способа защиты права выбирает рассмотрение своей жалобы по правилам статьи 18.1. Закона о защите конкуренции.

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, оператора 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 требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о Закупках.

Согласно доводам жалобы, заявка Заявителя неправомерно отклонена от дальнейшего участия в процедуре по тем же основаниям, которые признаны незаконными Решением Московского УФАС России по делу 077/07/00-13054/2022.

Представитель Заказчика с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения и материалы, пояснив, что заявка Заявителя отклонена правомерно в связи с предоставлением недостоверных сведений в отношении предлагаемого к поставке Товара по позиции 1 Технического предложения.

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.

Закупочная процедура представляет собой совокупность действий заказчика, направленных на определение в порядке, установленном в положении о закупке, контрагента, с которым в последующем может быть заключен договор на лучших для заказчика условиях с точки зрения цены, качества и надежности закупаемых товаров (работ, услуг).

Согласно пункту 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны установленные заказчиком требования к участникам закупки.

В соответствии с частью 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 04.08.2022 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 конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на поставку электротехнического оборудования для ТП-3 (реестровый № 32211599895) (далее – конкурс, процедура).

Согласно Протоколу рассмотрения вторых частей заявок конкурса от 19.09.2022 № 2468746 заявка Заявителя отклонена по следующим основаниям:

«Пунктом 8.8.4. Положения о закупке предусмотрено, что закупочная комиссия отклоняет заявку участника процедуры закупки по следующим основаниям:

(1) непредставление в составе заявки документов и сведений, предусмотренных документацией о закупке; нарушение требований документации о закупке к содержанию заявки;

(2) несоответствие участника процедуры закупки, в том числе несоответствие лиц, выступающих на стороне одного участника процедуры закупки, требованиям документации о закупке;

(3) несоответствие предлагаемой продукции и/или условий исполнения договора требованиям, установленным в документации о закупке;

(4) несоблюдение требований документации о закупке к описанию продукции,

предлагаемой к поставке в составе заявки на участие в закупке;

(5) несоответствие цены заявки требованиям документации о закупке, в том числе наличие предложения о цене договора (цене за единицу продукции), превышающей размер НМЦ;

(6) наличие в составе заявки недостоверных сведений;

(7) непредставление обеспечения заявки в случае, если это предусмотрено закупочной документацией.

В заявке на участие в закупке ООО «КЭСМ» (далее – Участник закупки) в Приложении №1 к Форме 4. в столбце «Сведения о сертификации, наименование, марка и..» указывает, что поставляемый Товар имеет сертификат соответствия РОСС RU.НВ61.Н06427 (далее – Сертификат соответствия). Статьей 2 Федерального закона от 27.12.2002 № 184-ФЗ «О техническом регулировании» предусмотрено, что сертификат соответствия - документ, удостоверяющий соответствие объекта требованиям технических регламентов, документам по стандартизации или условиям договоров.

В указанном Участником закупки сертификате соответствия предусмотрено, что сертификат выдан на трансформаторы GREENCAST силовые и преобразовательные сухие типа ТС, ТСЗ, ТСЗЛ, ТСД, ТСЗД, ТСП, ТСЗП, ТСЛН, ТСЗЛН серии GREENCAST ТУ 3411-001-90664560-2016. Серийный выпуск. Учитывая, что сертификат выдан на товар серийного выпуска и, принимая во внимание, что трансформаторы серии ТСДЗЛФ в данном сертификате не отражены, Комиссия приходит к выводу о том, что Участником закупки представлены недостоверные сведения о применении сертификата соответствия к предполагаемому к поставке товару.

Более того, Участник закупки в заявке в Приложении №1 к Форме 4. в части «Остальные технические требования согласно:» указывает, что поставляемый товар соответствует ТУ ВУ 100211261261,099-2018. Однако, если обратиться к Сертификату соответствия РОСС RU.НВ61.Н06427, то в нем указано ТУ 3411-001-90664560-2016, а не требуемое Заказчиком по документации ТУ ВУ 100211261261,099-2018, в связи с чем Комиссия делает вывод о том, что Участником закупки в составе заявки представлены недостоверные сведения.».

На заседании Комиссией установлено, что в соответствии с пунктом 12.1 Информационной карты первая часть заявки должна содержать:

- предложение участника конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства в отношении предмета такой закупки

В случае содержания в первой части заявки на участие в конкурсе в электронной форме сведений об участнике такого конкурса и (или) о ценовом предложении данная заявка подлежит отклонению.

Инструкция и требования к заполнению и содержанию «предложения участника в отношении предмета закупки» представлены в «Инструкция по заполнению заявки на участие. Формы заявки на участие в конкурсе в электронной форме и требования к заполнению таких форм» (Разделе 6 настоящей документации).

Пунктом 13 Информационной карты уставлено, что требования к описанию участниками такой закупки поставляемого товара, который является предметом конкурентной закупки, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик, требования к описанию участниками такой закупки выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом конкурентной закупки, их количественных и качественных характеристик:

В соответствии с Описанием предмета закупки (Раздел 5 настоящей документации), в соответствии с Инструкцией по заполнению заявки на участие. Формы заявки на участие в конкурсе в электронной форме и требования к заполнению таких форм (Раздел 6 настоящей документации).

Согласно пункту 3.5.3 Инструкции по заполнению заявки на участие вторая часть заявки на участие в конкурсе должна содержать следующие документы и сведения, в том числе:

(2) заявка на участие в конкурсе (по Форме №2 Раздела 2. «Образцы форм и документов для заполнения участниками»), подписанная уполномоченным лицом участника. В случае подачи заявки представителем участника предъявляется надлежащим образом оформленная доверенность, в том числе следующие приложения:

- предложение о квалификации участника (по Форме 3 Раздела 7. «Образцы форм и документов для заполнения участниками») с подтверждающими документами;

- предложение о функциональных характеристиках (потребительских свойствах) и качественных характеристиках товара, о качестве работ/услуг (по Форме 4 Раздела 7. «Образцы форм и документов для заполнения участниками»);

В соответствии с Формой 4 участник должен представить предложения о функциональных характеристиках (потребительских свойствах) и качественных характеристиках товара, о качестве работ, услуг. Также участнику необходимо представить Таблицу с указанием наименования товара, марка (модель) товара, товарный знак товара, производитель, страна происхождения, год выпуска (производства); технических характеристик; сведений о сертификации; срока гарантии.

В разделе 4. Описание предмета закупки (техническое задание / спецификация) Закупочной документации представлены технические характеристики к сухому трансформатору ТСДЗЛФ11-400/10-УХЛ3, 6/0.4кВ, Д/Ун-11 левое.

Комиссией установлено, что Заявителем в составе заявки было представлено техническое предложение (Форма 4), в котором к поставке предлагается «сухой трансформатор ТСДЗЛФ11-400/10-УХЛ3, 6/0.4кВ, Д/Ун-11 левое». Товарный знак товара: GREENCAST ТСЗЛ-400/6.0.4 УЗ-(Л). Сертификат РОСС RU.НВ61.Н06427. Товар соответствует ТУ ВУ 100211261261,099-2018.

На заседании Комиссии Заказчик пояснил, что согласно информации, размещенной на официальном сайте производителя трансформатора сертификат РОСС RU.НВ61.Н06427 выдан на трансформаторы GREENCAST силовые и преобразовательные сухие типа ТС, ТСЗ, ТСЗЛ, ТСД, ТСЗД, ТСП, ТСЗП, ТСЛН, ТСЗЛН

серии GREENCAST ТУ 3411-001-90664560-2016. Серийный выпуск. При этом, трансформаторы ТСДЗЛФ в данном сертификате отсутствуют. Также Заказчик отменил, что указанное Заявителем ТУ ВУ 100211261261,099-2018 не соответствует указанном в сертификате РОСС RU.HB61.H06427, в котором указано ТУ 3411-001-90664560-2016. В связи с чем, по мнению Заказчика, Заявителем в составе заявки представлены недостоверные сведения относительно предлагаемого к поставке товара.

На заседании Комиссии Заказчик пояснил, что товар, предложенный Заявителем изготавливается по индивидуальному заказу, при этом Заявителем указан сертификат на серийный товар.

Вместе с тем Комиссия отмечает, что в Закупочной документации отсутствуют требования о соответствии поставляемого товара конкретному сертификату.

При этом Комиссия критически оценивает доводы Заказчика относительно предоставления Заявителем недостоверных сведений в составе заявки, в связи с тем, что при рассмотрении заявок действует презумпция добросовестности участника закупки, если иное, то есть несоответствие или недостоверность указанных участником в заявке сведений, не выявлены и не доказаны лицом, сомневающимся в достоверности таких сведений.

При этом под недостоверными сведениями следует понимать сведения несоответствующие действительности.

В свою очередь, исходя из правовой позиции Верховного Суда Российской Федерации, изложенной в постановлении от 24.02.2005 № 3 «О судебной практике по делам о защите чести и достоинства граждан, а также деловой репутации граждан и юридических лиц», под не соответствующими действительности сведениями понимаются утверждения о фактах или событиях, которые не имели места в реальности во время, к которому относятся оспариваемые сведения.

Таким образом, для принятия решения о наличии в той или иной заявке недостоверных сведений Заказчик должен располагать неопровержимым и документальным подтверждением данного обстоятельства.

Комиссия отмечает, что ссылки Заказчика на сведения, содержащиеся в открытых источниках сети «Интернет» не могут служить доказательствами какого-либо обстоятельства, в связи с тем, что сайты сети «Интернет» не являются исчерпывающим источником информации (за исключением официальных сайтов органов государственной власти Российской Федерации), ввиду того, что информация размещенная на таких сайтах может быть кардинально изменена в любой момент, равно как и может не подлежать обновлению в течение длительного времени.

В настоящем случае факт представления Заявителем недостоверных сведений, а именно сведений, которые не имели места в действительности, не находит своего подтверждения, а равно у Заказчика отсутствовали правовые основания для отстранения заявки Заявителя.

Комиссия отмечает, что неопровержимыми и документальными подтверждениями

недостоверных сведений на момент оценки заявок Заявителя, Заказчик не обладал.

Доказательств обратного Заказчиком Комиссии не представлено.

В целях соблюдения баланса частных и публичных интересов не допускается отклонение заявок участников по формальным основаниям с целью искусственно ограничить количество потенциальных участников.

Формальное отклонение заявки за непредставление предусмотренных сведений не может являться безусловным основанием для отклонения заявки участника, если Заказчиком не доказано реальное несоответствие такого участника требованиям.

В связи с вышеизложенным, Комиссия считает решение закупочной комиссии об отклонении заявки Заявителя необоснованным и принятым не в соответствии с требованиями Закупочной документации и требований Закона о закупках.

При таких обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу о несоответствии действий Заказчика требованиям, установленным в пункте 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу об обоснованности доводов жалобы.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «КЭСМ» (ИНН: 2308239211; ОГРН: 1162375050606) на действия АО «ТПО «Киностудия им. М. Горького» (ИНН: 7717149198; ОГРН: 1037717030537) при проведении закупки обоснованной.

2. Установить в действиях Заказчика нарушения пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

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.