

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-17143/2022 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

22.11.2022 г. Москва

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

Председательствующего:

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей АО «ЕЭТП»,

в отсутствие представителей ... извещенных надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 16.11.2022 № ЕИ/57998/22,

рассмотрев жалобу ... на действия АО «ЕЭТП» (далее — Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на поставку серверов для нужд АО «ЕЭТП» (реестровый № 32211784459, 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.

Рассмотрение жалобы проводилось в дистанционном режиме посредством видеоконференцсвязи.

Инструкция по подключению и использованию системы TrueConf размещена на официальном сайте Московского УФАС России по ссылке:
<https://moscow.fas.gov.ru/page/17962>.

Заявлений о невозможности подключения к сеансу, а также возражений относительно рассмотрения жалобы посредством видеоконференцсвязи от лиц, которым направлялось уведомление о принятии жалобы к рассмотрению (Заявителем), в Управление не поступало.

Таким образом, учитывая, что указанное лицо надлежащим образом извещено о способе рассмотрения жалобы заблаговременно, Комиссия Московского УФАС считает возможным провести дистанционное рассмотрение жалобы в отсутствие Заявителя.

Согласно части 16 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, рассмотрение жалобы по существу осуществляется комиссией антимонопольного органа.

Неявка лиц, надлежащим образом уведомленных (уведомленных посредством направления антимонопольным органом уведомления, предусмотренного частью 11 настоящей статьи) о времени и месте рассмотрения жалобы по существу, не является препятствием для такого рассмотрения.

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 установленных 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, Заявитель обжалует отклонение своей заявки ввиду отсутствия в Техническом предложении Заявителя предложения в отношении сопутствующих услуг, а именно: выполнение работ по сборке, монтажу и пуско-наладке поставляемого товара.

Заявитель считает данное основание отклонения неправомерным, так как при подаче заявки на участие в Закупке он выразил согласие поставить и выполнить работы в соответствии с требованиями Заказчика.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, и на заседании Комиссии представил письменные возражения, а также иные истребованные

антимонопольным органом документы.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссией установлено следующее.

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.

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.

Также в силу пункта 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации подлежат указанию требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

Согласно протоколу рассмотрения первых частей заявок на участие в закупке № 32211784459 от 08.11.2022 заявка Заявитель отклонена по следующим основаниям:

«Участником закупки при заполнении, установленной Заказчиком формы Предложения участника закупки в отношении объекта закупки (форма 2 подраздела 7.2. документации о закупке) изложены технические требования Заказчика к сопутствующим услугам в графе «Технические требования Заказчика», при этом графа «Техническое предложение участника закупки» не содержит предложений участника закупки в отношении таких требований, а именно: в отношении сопутствующих услуг, предусмотренных Заказчиком в п.2.14. технического задания (разд. 9 «Техническая часть документации о закупке») и изложенных в Приложение № 2 к техническому заданию «Перечень поставляемого товара (спецификация)» (разд. 9 «Техническая часть документации о закупке»).»

В соответствии с частью 19.5. статьи 3.4. Закона о закупках первая часть заявки на

участие в закупке должна содержать информацию и документы, предусмотренные пунктом 10 части 19.1. статьи 3.4. Закона о закупках, а именно: предложение участника конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства в отношении предмета такой закупки.

В соответствии с пунктом 2 таблицы «Требования к составу заявки на участие в закупке» Приложения № 3 к информационной карте документации о Закупке Заказчиком установлено требование о предоставлении в составе первой части заявки на участие в Закупке Предложения участника Закупки в отношении объекта Закупки по форме 2, установленной в подразделе 7.2. документации о Закупке, не подлежащей изменению участником Закупки, за исключением предусмотренных для заполнения полей таблицы такой формы.

Такая форма содержит:

- наименование – «Предложение участника закупки в отношении объекта закупки»;
- установленную Заказчиком и не подлежащую изменению участником Закупки декларативную часть – «Настоящим мы подтверждаем, что изучили требования к товарам, работам, услугам и согласны поставить товары, выполнить работы, оказать услуги, полностью соответствующие требованиям Заказчика, изложенным в разделе 9 документации о закупке»;
- установленную Заказчиком таблицу с предусмотренными для заполнения участником Закупки полями такой таблицы.

Согласно пункту 1.1. Технического задания объектом закупки является поставка серверов для нужд Заказчика.

В соответствии с пунктом 2.1. Технического задания поставщик обязан осуществить поставку средств вычислительной техники и оборудования, а также комплектующих и расходных материалов к ним, (далее – товар) в порядке и на условиях, предусмотренных Контрактом и настоящим Техническим заданием, а также в соответствии с требованиями актов, указанных в разделе 6 настоящего Технического задания.

Приложение № 2 к Техническому заданию «Перечень поставляемого товара (спецификация)» содержит требования к таким сопутствующим услугам.

Согласно установленной форме «Предложение участника закупки в отношении объекта закупки» (форма 2) участнику Закупки необходимо собственноручно указать в соответствующих полях формы технические требования Заказчика, а также техническое предложение участника Закупки в отношении таких технических требований Заказчика.

Пунктом 2.14. Технического задания установлено, что поставщик обязан оказать сопутствующие услуги по местам поставки товара. К сопутствующим услугам в рамках настоящего Технического задания относятся:

- Выполняемые Поставщиком работы по сборке;
- Выполняемые Поставщиком работы по монтажу;

- Выполняемые Поставщиком работы по пусконаладке.

Согласно Приложению № 2 к Техническому заданию «Перечень поставляемого товара (спецификация)» установлено, что **Поставщик обязан оказывать сопутствующие услуги в соответствии с требованиями настоящего Технического задания и Договора, включающие в том числе:**

- инсталляцию сервера в стойки Заказчика;
- первичный ввод сервера в эксплуатацию;
- подключение сервера к текущей инфраструктуре Заказчика;
- миграцию сервисов на новое оборудование;
- тестирование обновленной инфраструктуры;
- проведение аудита инфраструктуры;
- обучение технических специалистов Заказчика;
- написание проектной документации.

В соответствии с подпунктом 8 пункта 4.12.8. Закупочной документации закупочная комиссия отклоняет первую часть заявку участника на основании несоответствия предлагаемых товаров, работ, услуг и/или условий исполнения договора требованиям, установленным в разделе 8.–9. и подпунктах 4.-4.5. Информационной карты.

Согласно пункту 4.5. Информационной карты форма, сроки и порядок оплаты товара, работ, услуг должны соответствовать разделу 8 «Проект договора» и разделу 9 «Техническая часть документации о закупке» (Техническое задание).

На заседании Комиссии относительно установления сопутствующих услуг Заказчик пояснил, что настоящая закупка проводится ввиду необходимости смены серверной группировки на оборудование из «дружественных» стран. Учитывая, что Заказчик ранее не использовал поставляемое оборудование, то для него критически важно, чтобы исполнитель произвел установку и настройку поставляемого оборудования.

Комиссия, изучив Техническое предложение Заявителя установила, что Заявителем при заполнении, установленной Заказчиком формы Предложения участника закупки в отношении объекта закупки (форма 2) изложены технические требования Заказчика к сопутствующим услугам в графе «Технические требования Заказчика», при этом графа «Техническое предложение участника закупки» не содержит предложений участника закупки в отношении таких требований, а именно: в отношении сопутствующих услуг, предусмотренных Заказчиком в п.2.14. технического задания и изложенных в Приложении № 2 к Техническому заданию «Перечень поставляемого товара (спецификация)».

Таким образом, Техническое предложение Заявителя не соответствует требованиям, установленным в разделах 8–9 документации о закупке и подпунктах 4-4.5. Информационной карты документации о закупке, в связи с чем, заявка

Заявителя на основании подпункта 2 пункта 4.12.8. Закупочной документации подлежала отклонению.

Комиссия также считает необходимым отметить, что в соответствии с пунктом 2 части 3 статьи 3 Закона о закупках, конкурентной закупкой является закупка, осуществляемая с обязательным соблюдением условия обеспечения конкуренции между участниками конкурентной закупки за право заключить договор с заказчиком на условиях, предлагаемых в заявках на участие в такой закупке, окончательных предложениях участников такой закупки.

Таким образом, учитывая требования Закона о закупках, по результатам проведения конкурентной закупки Заказчик обязан заключить договор с участником конкурса на условиях, изложенных в заявке победителя, а равно, предложение участника закупки, предоставленное им в составе заявки, должно быть продублировано в проект договора, и его отсутствие или отсутствие какой-либо части сведений/требований/условий исполнения договора в описании, будет являться основанием для не включения их в состав договора и основанием для отказа от их исполнения, или не учета при исполнении со стороны лица, выигравшего конкурс.

На основании изложенного Комиссия не усматривает нарушения антимонопольного законодательства со стороны Заказчика, так как при отклонении заявки Заявителя Заказчик действовал в соответствии с требованиями собственной документации, требования которой применялись в равной степени ко всем участникам.

Комиссия также отмечает, что Заявитель конклюдентно согласился (п. 1 ст. 8 ГК РФ) на все условия документации в момент подачи им заявки на участие в Закупке, а равно принял на себя риски по отклонению заявки в случае несоблюдения таких условий.

В этой связи у Комиссии отсутствуют правовые основания к выявлению в действиях Заказчика нарушения требований действующего законодательства, поскольку последний действовал в соответствии с требованиями собственной документации, которая не была оспорена Заявителем ни в административном, ни в судебном порядке.

Комиссия также принимает во внимание, что на участие в Закупке подано 3 заявки, 2 из которых допущены к дальнейшему, отклонен только Заявитель, что свидетельствует о том, что документация участникам ясна, не содержала в себе двоякого толкования и не вводила в заблуждение, напротив, допуск заявки такого участника, при наличии 2 заявок, оформленных в полном соответствии с требованиями документации являлось бы предоставлением преимущества такому лицу перед другими участниками, что недопустимо в силу пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

В свою очередь Заявитель как податель жалобы в антимонопольный орган и лицо, участвующее в деле, обязан вместе с жалобой представить соответствующие его позиции доказательства, подтверждающие или опровергающие оспариваемые обстоятельства.

Как следует из материалов дела, Заявителем такие документы приложены не были,

обоснований и объективных доказательств наличия в действиях Заказчика нарушений действующего законодательства Российской Федерации в сфере закупок, помимо субъективной оценки таких действий, не представлено.

При этом границы антимонопольного контроля торгов оканчиваются при достижении баланса частных и публичных интересов, на необходимость соблюдения которого указал Конституционный Суд Российской Федерации в постановлении от 29.03.2011 № 2-П, а также стабильности публичных правоотношений. В то же самое время «баланс» означает равновесие и равноправие сторон в публичных правоотношениях, а не смещение вектора административной защиты в сторону одного из участников таких отношений без достаточных к тому оснований.

Обратное будет противоречить не только балансу частных и публичных интересов, но и принципам добросовестной реализации и защиты своих гражданских прав (п. 3 ст. 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (п. 4 ст. 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (п. 1 ст. 10 ГК РФ).

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

На основании изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ... на действия АО «ЕЭТП» (ИНН: 7707704692, ОГРН: 1097746299353) при проведении Закупки необоснованной.

2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 16.11.2022 № ЕИ/57998/22.

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