

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-3698/2024 о нарушении процедуры торгов и порядка заключения договоров

26.03.2024 г. Москва

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

Председательствующего:

<...>,

членов Комиссии:

<...>,

<...>,

при участии посредством видеоконференцсвязи представителя ООО «Стелс-Юг» в лице <...>, действующей на основании доверенности от 27.09.2023 № 11, представителя АО «Почта России» в лице <...>, действующего на основании доверенности от 11.08.2023 № 77АД4611204,

рассмотрев жалобу ООО «Стелс-Юг» (далее — Заявитель) на действия АО «Почта России» (далее — Заказчик) при проведении ценового отбора в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку автомобильных масел, смазочных материалов и технических жидкостей для нужд филиалов Макрорегиона «Сибирь» (реестровый № 32413212236, лот № 6, далее — Закупка) (далее — Жалоба), перенаправленная письмом ФАС России от 19.03.2024 № 28/22802/24,

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.

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, 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 Заявителя, в Протоколе рассмотрения первых частей заявок от 18.03.2024 № 32413212236 (RAD000-24000771400031) (далее — Протокол) содержится противоречивая информация в части допуска заявки Заявителя.

Кроме того, Заявитель указывает, что заявка Заявителя неправомерно отклонена от дальнейшего участия в Закупке, поскольку заявка полностью соответствовала требованиям Закупочной документации (далее — Документация).

По мнению Заявителя, заявка неправомерно отклонена, поскольку им указаны в заявке конкретные значения параметров из указанного диапазона значений, включая крайние значения, установленные Заказчиком в Техническом задании.

Представитель Заказчика с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения и материалы, из которых следует, что описание позиции товара должно содержать указание на наименование производителя товара и на товарный знак.

Согласно позиции Заказчика, техническое предложение Заявителя не соответствует требованиям Технического задания, поскольку в техническом предложении Заявителя по позициям № 20 и № 21 не указано конкретное значение параметра.

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 заказчика 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.

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.

Заказчиком 26.01.2024 была размещена информация о проведении Закупки на официальном сайте электронной торговой площадки АО «РАД» (<https://tender.lot-online.ru>) наименование: «Лот № 6: Поставка автомобильных масел, смазочных материалов и технических жидкостей для нужд филиалов Макрорегионов «Южный», «Северный Кавказ»», реестровый номер закупочной процедуры: RAD000-24000771400031, способ осуществления закупки: «Ценовой отбор в электронной форме».

Начальная (максимальная) цена договора: 46 893 160 рублей.

Дата начала подачи заявок – 26.01.2024.

Дата и время окончания срока подачи заявок – 11.03.2024 (11:00).

Дата рассмотрения первых частей заявок – 18.03.2024.

Дата и время проведения ценового отбора – 19.03.2024 в (10:00).

Дата рассмотрения вторых частей заявок и подведение итогов – 28.03.2024.

Согласно Протоколу заявка Заявителя отклонена со следующим обоснованием: «Первая часть заявки не соответствует требованиям документации о закупке, а именно: в соответствии с пунктом 6.2.2 раздела 6 части I «Общие условия проведения ценового отбора в электронной форме» закупочной документации участник закупки не допускается к участию в ценовом отборе в случае несоответствия заявки на участие в закупке требованиям документации и(или) извещения, оформления заявки с нарушением требований извещения и(или) документации, несоответствие предлагаемой продукции требованиям извещения и(или) документации».

В позиции 20, 21 – не указан конкретный показатель характеристики товара «Вязкость кинематическая при 100 °С, мм²/с» (в заявке указано два значения);

Согласно части IV «Требования к описанию участником ценового отбора поставляемого товара, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик, требования к описанию выполняемых работ, оказываемых услуг, их количественных и качественных характеристик» документации в случае если требуемое значение параметра сопровождается словами «не менее ... и не более...», или «не менее ... не более...» то участнику закупки необходимо представить конкретное значение параметра из данного диапазона, включая крайние значения».

Согласно подпункту 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке

должны быть указаны требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

Согласно части 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.

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.

Относительно довода Заявителя о наличии несоответствия и противоречия в Протоколе рассмотрения первых частей заявок от 18.03.2024 № 32413212236 (RAD000-24000771400031) и на сайте электронной торговой площадки АО «РАД», Комиссия отмечает следующее.

Заявитель указывает, что решением членов комиссии Заказчика по итогам рассмотрения первых частей заявок по вышеуказанной закупочной процедуре Заявитель допущен к участию (страница 27 Протокола), однако, на электронной торговой площадке АО «РАД» заявка имеет статус отклонена.

Кроме того, в графе Протокола «Основание для решения» Заказчиком приведены основания для отклонения заявки Заявителя.

Заказчик на заседании Комиссии пояснил, что допущена техническая опечатка при формировании протокола, в свою очередь в протоколе отражена достоверная информация обоснования отклонения заявки Заявителя и на электронной торговой площадке АО «РАД» также отражено, что заявка Заявителя отклонена.

В свою очередь, Заявителем не представлено доказательств, каким именно образом действия Заказчика нарушили его права и законные интересы.

Учитывая изложенное, Комиссия, принимая во внимание, что из представленных документов явственно следует, что заявка Заявителя не соответствовала требованиям документации, приходит к выводу, что оспариваемые действия не повлекли действительное нарушение прав и законных интересов Заявителя, в связи с чем такой довод жалобы признан не обоснованным.

Относительно довода Заявителя о неправомерном отклонении заявки от дальнейшего участия в Закупке, Комиссия отмечает следующее.

В соответствии с Приложением № 1 к Техническому заданию установлены требования в отношении позиций № 20 и № 21 следующим образом:

			Класс вязкости соответствует: SAE 75W90		
			Классификация по API соответствует: не ниже GL-4*		
			Тип: полусинтетическое		
			Наименование показателя	Методы испытаний	Значения показателей*

20	Масло трансмиссионное Gazpromneft GL-4 75W90 или эквивалент	л.	1500	Вязкость кинематическая при 100 °С, мм ² /с	ГОСТ 33 /ASTM D445	Не менее 14,5 не более 16,5	не менее 180л. и не более 225 л.	Для трансмиссии легковых и грузовых автомобилей
				Температура вспышки в открытом тигле, °С	ГОСТ 4333/ASTM D92	Не ниже 165		
				Температура застывания, °С	ГОСТ 20287 (метод Б)/ASTM D97	Не выше минус 40		
21	Масло трансмиссионное Gazpromneft GL-5 75W90 или эквивалент	л.	200	Класс вязкости соответствует: SAE 75W90			Не менее 4 л. и не более 5 л.	Для трансмиссии легковых и грузовых автомобилей
				Классификация по API соответствует: не ниже GL-5*				
				Тип: полусинтетическое				
				Наименование показателя	Методы испытаний	Значения показателей*		
				Вязкость кинематическая при 100 °С, мм ² /с	ГОСТ 33 /ASTM D445	Не менее 14,5 не более 16,5		
Температура вспышки в открытом тигле, °С	ГОСТ 4333/ASTM D92	Не ниже 165						
Температура застывания, °С	ГОСТ 20287 (метод Б)/ASTM D97	Не выше минус 40						

Согласно подпункту 3.4.1 пункта 3.4 Информационной карты описание участником ценового отбора предлагаемого к поставке товара, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик, описание выполняемых работ, оказываемых услуг, их количественных и качественных характеристик осуществляется участником в соответствии с Частью VI Документации.

Первая часть заявки на участие в ценовом отборе должна содержать:

- согласие на ПОСТАВКУ ТОВАРА, на условиях, предусмотренных документацией о ценовом отборе и не подлежащих изменению по результатам проведения ценового отбора (такое согласие дается с применением программно-аппаратных средств ЭП).

- **конкретные показатели товара**, соответствующие значениям, установленным в документации о ценовом отборе, и указание на товарный знак (при наличии). Данная информация включается в заявку в случае отсутствия в документации о ценовом отборе указания на товарный знак или в случае, если участник предлагает товар, который обозначен товарным знаком, отличным от товарного знака, указанного в документации о ценовом отборе (сведения предоставляются по форме участника ценового отбора).

В силу части VI Документации участник закупки может предложить в своей заявке товар с конкретным наименованием, указанным в Приложении №1 к Техническому заданию для каждого Лота (Часть III Техническая часть документации), или его эквиваленты,

соответствующие требованиям Технического задания.

Участник закупки представляет в любой удобной форме информацию о конкретных показателях товара (данные показатели отмечены символом «*»), соответствующих значениям, установленным документацией о ценовом отборе и подлежащих проверке Заказчиком при приемке товара, а также товарном знаке (при наличии), наименовании страны происхождения товара.

Сведения о качественных, технических характеристиках товара, его эксплуатационных, функциональных характеристиках (потребительских свойствах) и иные сведения о товаре, представление которых предусмотрено документацией о закупке (далее – Сведения о товаре), должны содержать значения параметров товара, в соответствии с которыми Заказчик осуществляет приемку товара при выполнении работ, оказании услуг.

Участнику закупки необходимо указывать конкретные значения параметров каждого вида (типа) товара, которые отмечены символом «*». Символом «*» могут быть отмечены как отдельные параметры, так и наименования параметров в столбцах.

Предоставляемая участником информация не должна сопровождаться словами «эквивалент», «аналог», «типа», «не менее», «не более», «не ниже», «не выше», («от», «до»), «должно быть», «может быть», «возможно», «в пределах», «и иные», «и другие» и т.п. и не должна допускать разночтения или двусмысленное толкование.

В случае если требуемое значение параметра сопровождается словами «не менее ... и не более...», или «не менее ... не более...» то участнику закупки необходимо представить конкретное значение параметра из данного диапазона, включая крайние значения.

В соответствии с пунктом 6.2.2 Части I Документации участник закупки не допускается к участию в ценовом отборе в случае:

непредоставления документов, информации, сведений, предоставление которых предусмотрено извещением и(или) документацией, либо наличия в таких документах и информации недостоверных сведений о товарах, работах, услугах;

несоответствия заявки на участие в закупке требованиям документации и(или) извещения, оформления заявки с нарушением требований извещения и(или) документации, несоответствие предлагаемой продукции требованиям извещения и(или) документации;

по иным основаниям, предусмотренным Положением о закупке.

Изучив заявку Заявителя, Комиссией установлено, что Заявителем в техническом предложении по позициям № 20 и № 21 не указан конкретный показатель характеристики товара «Вязкость кинематическая при 100 °С, мм²/с», а указано два значения «14,5 и 16,5».

Заявителем были указаны два значения вязкости кинематической при 100 °С, мм²/с по позициям № 20 и № 21, в соответствии с требованиями Технического задания, исходя из того, что данные показатели являются динамическими, постоянно изменяемыми от партии к партии и указанные значения соответствуют параметрам из разных партий.

Кроме того, согласно позиции Заявителя, показатель вязкости кинематической при 100 °С, мм²/с зависит от фасовки масла.

Заказчик на заседании Комиссии пояснил, что товары по позиции № 19 и № 21 идентичные, фасовки разные, однако, на показатель вязкости кинематической при 100 °С, мм²/с это не сказывается, в связи с чем возможно указать конкретное значение показателя.

В свою очередь, в нарушение части VI Документации Заявитель в своей заявке по позициям № 20 и № 21 не указал одно конкретное значение параметра.

Таким образом, Заявителем в Техническом предложении по позициям № 20, 21 должно быть указано конкретное значение параметра в соответствии с требованием Технического задания.

Вместе с тем в техническом предложении Заявителя не представлена соответствующая информация по позициям № 20 и № 21 в нарушение требований Приложения № 1 к Техническому заданию.

Учитывая, что заявка Заявителя не соответствовала требованиям Документации, Комиссия считает решение комиссии по закупкам об отклонении заявки Заявителя правомерным, принятым в соответствии с требованиями Документации и требований Закона о закупках.

Исходя из текста поданной жалобы следует, что Заявитель фактически оспаривает положения закупочной документации, поскольку установленное Заказчиком в Техническом задании требование о характеристике товара «Вязкость кинематическая при 100 °С, мм²/с» с конкретным показателем является избыточным.

Вместе с тем Комиссия отмечает, что оспариваемые Заявителем положения Закупочной документации подлежали обжалованию до окончания срока подачи заявок. В противном случае, реализация такого права за пределами окончания срока подачи заявок необоснованно затрагивает права и законные интересы иных участников Закупки, которые подали заявки в соответствии с условиями документации о закупке.

Заявитель на момент подачи заявки положения документации не оспаривал, с запросом разъяснений в адрес Заказчика не обращался, тем самым согласился с установленными требованиями.

При этом Заявитель конклюдентно согласился (п. 1 ст. 8 ГК РФ) с условиями документации в момент подачи им заявки на участие в Закупке, а равно принял на себя риски, связанные с отклонением заявки, в случае несоблюдения указанных требований.

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

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, 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 доводов жалобы.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Стелс-Юг» (ИНН: 6168100694; ОГРН: 1176196051316) на действия АО «Почта России» (ИНН: 7724490000; ОГРН: 1197746000000) при проведении Закупки необоснованной.

2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 20.03.2024 № НП/10890/24.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его принятия.