

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-3450/2022 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

10.03.2022 г. Москва

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

Председательствующего:

при участии представителей от ПАО «Россети Центр», ООО «Торговый Дом «Изолятор»,

рассмотрев жалобу ООО «Торговый Дом «Изолятор» (далее — Заявитель) на действия ПАО «Россети Центр», ПАО «Россети Центр и Приволжье» (далее — Заказчики) при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договоров на поставку опорных и опорно-стержневых изоляторов (полимер) для нужд ПАО «Россети Центр» (филиалов «Белгородэнерго», «Брянскэнерго», «Воронежэнерго», «Костромаэнерго», «Липецкэнерго», «Смоленскэнерго», «Тамбовэнерго», «Тверьэнерго» и «Ярэнерго») и ПАО «Россети Центр и Приволжье» (филиалов «Владимирэнерго», «Ивэнерго», «Калугаэнерго», «Кировэнерго», «Мариэнерго», «Нижновэнерго», «Рязаньэнерго», «Тулэнерго» и «Удмуртэнерго») (реестровый № 32110989212, 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, Заявитель обжалует неправомерное отклонение заявки на участие в Закупке.

Согласно протоколу очного заседания Конкурсной комиссии при рассмотрении первых частей заявок участников от 22.02.2022 № 0702-ИА-21-1 заявка Заявителя была отклонена по следующим основаниям:

Заявка не отвечает требованиям документации о закупке в части несоответствия требованиям пунктов 3.1.11. части I Общие условия проведения закупки (1.1.2.2,

Инструкции по заполнению Предложения в отношении предмета закупки (форма 1) Части III «Образцы Форм для Заполнения участниками закупки») - в части не указания в «Предложении в отношении предмета закупки» всех характеристик указанных в техническом (их) заданиях (ях) по позициям:

№ п/п 17 «Изолятор ОСК-12,5-35-Б2-2 УХЛ1»;

№ п/п 31 «Изолятор ОСК-10-35-А-4 УХЛ1»;

№ п/п 42 «Изолятор ОСК-8-10-А01-1 УХЛ1 не указан чертеж и технические размеры изолятора;

№ п/п 35 «Изолятор ОСК-20-10-А-4 УХЛ1» - размеры приведенные на чертеже не приведены.

Заявитель считает данные основания отклонения неправомерным, так как по его мнению представленная на участие в Закупке заявка полностью отвечает требованиям документации Заказчика.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, и на заседании Комиссии представил письменные возражения, а также истребованные антимонопольным органом документы.

На заседании Комиссии Заказчик пояснил, что в протоколе рассмотрения первых частей заявок содержались технические ошибки по отклонениям заявок участников № 786197 и № 766893.

Так, Заказчик пояснил, что заявка Общества соответствовала требованиям Закупочной документации по позициям 17,31 Технического задания.

Руководствуясь пунктами 4.3.5, 8.1.6.14 Единого стандарта закупок ПАО «Россети» Закупочной комиссией принято решение по отмене решения Конкурсной комиссии по Участникам № 786197 и № 766893, оформленного Протоколом по рассмотрению первых частей заявок участников от 22.02.2022 № 0702-ИА-21-1, и внесению изменений в Протокол по подведению итогов закупочной процедуры от 25.02.2022 № 0702-ИА-21-3.

Соответствующее решение оформлено протоколом от 09.03.2022 № 702-ИА-21-4, размещено в ЕИС 09.03.2022.

Так, согласно Протоколу от 09.03.2022 № 0702-ИА-21-4 заявка Заявителя не соответствует требованиям Технического задания по позициям:

1) Изолятор ОСК-20-10-А-4 УХЛ1 (позиция №35)

2) Изолятор ОСК-8-10-8 УХЛ2 (позиция 42).

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.

Согласно части 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).

Из смысла требований части 1 статьи 2 Закона о закупках следует, что при установлении требований в документации заказчика руководствуются собственным Положением о закупках и самостоятельно устанавливают требования к участникам, которые не должны противоречить требованиям Конституции Российской Федерации, Гражданского кодекса Российской Федерации, Закону о закупках, других федеральных законов и иных нормативных правовых актов Российской Федерации.

Согласно части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

Пунктом 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках предусмотрено, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к участникам такой закупки.

Положениями части 6 статьи 3 Закона о закупках, а также пункта 8.1.6.3 Единого стандарта закупок ПАО «Россети» предусмотрено, что рассмотрение, оценка и сопоставление заявок участников закупки осуществляется в соответствии с критериями и порядком оценки заявок, устанавливаемыми в документации о закупке.

Комиссия отмечает, что отклонение заявки Заявителя по основаниям несоответствия требованиям Технического задания по позициям № 17 «Изолятор ОСК-12,5-35-Б2-2 УХЛ1» и № 31 «Изолятор ОСК-10-35-А-4 УХЛ1» не нашли своего фактического подтверждения, о чем свидетельствует опубликования измененного протокола от 09.03.2022 № 702-ИА-21-4.

В силу части 6 статьи 3 Закона о закупках заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. Не допускается предъявлять к участникам закупки, к покупаемым 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.

Данное обстоятельство свидетельствует о том, что заявка Заявителя по позициям № 17 «Изолятор ОСК-12,5-35-Б2-2 УХЛ1» и № 31 «Изолятор ОСК-10-35-А-4 УХЛ1» соответствовала требованиям закупочной документации, в связи с чем Комиссия устанавливает в действиях Заказчика нарушение части 6 статьи 3 Закона о закупках и признает жалобу обоснованной в указанной части.

Согласно подпункту (b) пункта 14 части IV конкурсной документации Участник закупки должен подготовить заявку, в состав первой части которой входит Предложение в отношении предмета закупки по форме и в соответствии с инструкциями, приведенными в настоящей Конкурсной документации (часть III конкурсной документации).

Пунктом 1.2.2.2 Инструкции по заполнению Предложения в отношении предмета закупки установлено, что в Предложении в отношении предмета обязательно должны быть указаны: конкретные тип и марка предлагаемой к поставке продукции (при наличии); все функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики предмета закупки, указанные в техническом задании; в том числе комплектация предлагаемой к поставке продукции, количество, гарантия, иные характеристики, относящиеся к описанию предлагаемого к поставке товара.

Пунктом 1 Технического задания на поставку опорных и опорно-стержневых изоляторов (полимер) ОСК-8-10-8 УХЛ2 установлены технические требования к продукции:

- глубина установочного отверстия верхнего фланца – 15 мм;
- глубина установочного отверстия нижнего фланца – 15 мм;
- наибольший диаметр изоляционной части – 78 мм;
- установочный размер, мм, верхний фланец – Ф48;
- установочный размер, мм, нижний фланец – Ф48.

Комиссия, изучив заявку Заявителя установила, что по позиции 42 ОСК-8-10-8 УХЛ2 не указал параметры «глубина установочного отверстия верхнего фланца», «глубина установочного отверстия нижнего фланца» и «наибольший диаметр изоляционной части».

Пунктом 1 Технического задания на поставку изоляторов типа ОСК-20-10-А-4 УХЛ1 установлены технические требования к продукции: «наибольший диаметр изоляционной части – 140 мм».

При этом Комиссией установлено, что Заявителем по позиции №35 ОСК-20-10-А-4 УХЛ1 «наибольший диаметр изоляционной части» не указан.

На основании изложенного, Комиссия не устанавливает нарушение антимонопольного законодательства в действиях Заказчика в части отклонения заявки Заявителя по основаниям несоответствия требованиям Технического задания по позициям №35 ОСК-20-10-А-4 УХЛ1, № 42 ОСК-8-10-8 УХЛ2, так как отклоняя заявку Заявителя по данным основаниям, Заказчик действовал в строгом соответствии с требованиями документации, требования которой применялись в равной степени ко всем участникам, и которые не были оспорены в установленные законом порядке.

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.

Вместе с тем Заявитель затруднился пояснить, в какой части заявки по позициям 35, 42 Технического задания приведены необходимые характеристики товара.

Таким образом, Заявителем не приложены доказательства, обосновывающие

наличие в действиях Заказчика нарушений действующего законодательства Российской Федерации в сфере закупок, помимо субъективной оценки таких действий.

В свою очередь, в силу статьи 8 ГК РФ, подавая заявку на участие в конкурентной процедуре, Заявитель согласился с требованиями Закупочной документации, в том числе в отношении требуемых характеристик, установленных в Техническом задании на основании потребности Заказчика, а равно принял на себя риски по отклонению заявки в случае несоблюдения таких требований.

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 об обоснованности жалобы Заявителя в части отклонения заявки по основаниям несоответствия требования Технического задания по позициям № 17 «Изолятор ОСК-12,5-35-Б2-2 УХЛ1» и № 31 «Изолятор ОСК-10-35-А-4 УХЛ1», в остальной части жалоба признается необоснованной.

Обязательное для исполнения предписание не выдается, так как у Заказчика имелись основания для отклонения заявки Заявителя.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Торговый Дом «Изолятор» (ИНН: 7810345574, ОРНИП: 1157847122400) на действия ПАО «Россети Центр» (ИНН: 6901067107, ОГРН: 1046900099498) при проведении Закупки частично обоснованной.
2. Установить в действиях Заказчика нарушение части 6 статьи 3 Закона о закупках.
3. Обязательное для исполнения предписание не выдавать.

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