

РЕШЕНИЕ

Дело № 021/07/3-295/2021

г. Чебоксары

Резолютивная часть решения оглашена 05 апреля 2021 года

Решение изготовлено в полном объеме 07 апреля 2021 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Чувашской Республике – Чувашии по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия), созданная на основании приказа Чувашского УФАС России в составе:

<...> <...> <...>;

при участии от:

от заявителя – закрытого акционерного общества «Балама», <...>,

в отсутствие заказчика АО «Водоканал», надлежащим образом извещенных о времени и месте рассмотрения жалобы, представили письменные пояснения,

рассмотрев жалобу закрытого акционерного общества «Балама» (далее – ЗАО «БАЛАМА», Заявитель) на положения аукционной документации Заказчика – Акционерного общества «Водоканал» (далее – АО «Водоканал») при проведении запроса котировок в электронной форме на поставку средств индивидуальной защиты органов дыхания (изв. № 32110111978), в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В Чувашское УФАС России 30.03.2021 обратилось ЗАО «БАЛАМА» с жалобой на документацию Заказчика – АО «Водоканал» при проведении запроса котировок в электронной форме на поставку средств

индивидуальной защиты органов дыхания (изв. № 32110111978).

В жалобе ООО «БАЛАМА» указывает на нарушения Заказчиком Федерального закона от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», а именно:

- в связи с тем, что требование о наличии у закупаемого товара байонетной системой крепления фильтра ограничивает возможность участия в закупке и противоречит ГОСТ Р 22.9.19-2014.

Заявитель просит провести проверку действий Заказчика и выдать предписание об устранении допущенных нарушений.

Представитель ЗАО «БАЛАМА» доводы жалобы поддержал в полном объеме, просил признать жалобу обоснованной, Заказчику выдать предписание об устранении допущенных нарушений.

Представители Заказчика участие в рассмотрение поступившей жалобы ЗАО «Балама» не приняли, при этом направили письменные пояснения, согласно которым с доводами жалобы не согласны, просили оставить жалобу без удовлетворения.

Изучив представленные документы, заслушав пояснения представителей лиц, участвующих в деле, Комиссия приходит к следующему.

Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в части 2 статьи 1 Закона о закупках.

Часть 10 статьи 3 Закона о закупках устанавливает право любого участника закупки обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», с учетом особенностей, установленных настоящей статьей, действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки.

Частью 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции установлено, что 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 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закона 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 1 статьи 1 Закона о закупках целями регулирования настоящего Федерального закона являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в части 2 настоящей статьи (далее - заказчики), в товарах, работах, услугах, в том числе для целей коммерческого использования, с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг (далее также - закупка) для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при закупке на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг (www.zakupki.gov.ru) (далее – официальный сайт) размещается информация о закупке, в том числе извещение о закупке, документация о закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения о закупке и документации о закупке, изменения, вносимые в такое извещение и такую документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые в ходе закупки, а также иная информация, размещение которой на официальном сайте предусмотрено Законом о закупках и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных [частями 15](#) и [16](#) статьи 4 Закона о закупках.

Закупочная деятельность заказчика регламентируется Положением о закупке товаров, работ и услуг для нужд АО «Водоканал», утвержденное Решением Совета Директоров «АО «Водоканал» «14» мая 2020 г. (далее - Положение).

Согласно подпункту 10 пункту 2.1. Положения запрос котировок — это форма торгов, при которой победителем запроса котировок признается участник закупки, заявка которого соответствует требованиям, установленным извещением о проведении запроса котировок, и содержит наиболее низкую цену договора.

Аналогичные положения содержит часть 20 статьи 3.2 Закона о закупках.

Заказчиком – АО «Водоканал» 23.03.2021 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru размещено извещение № 32110111978 о проведении запроса котировок в электронной форме на поставку средств индивидуальной защиты органов дыхания (изв. № 32110111978), с начальной максимальной ценой контракта 675 000,00 руб.

В соответствии с частью 6.1 статьи 3 Закона о закупках при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик должен руководствоваться следующими правилами:

1) в описании предмета закупки указываются функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки;

2) в описание предмета закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование страны происхождения товара, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой необоснованное ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание указанных характеристик предмета закупки;

3) в случае использования в описании предмета закупки указания на товарный знак необходимо использовать слова "(или эквивалент)", за исключением случаев:

а) несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком;

б) закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование;

в) закупок товаров, необходимых для исполнения государственного или муниципального контракта;

г) закупок с указанием конкретных товарных знаков, знаков обслуживания, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, места происхождения товара, изготовителя товара, если это предусмотрено условиями международных договоров Российской Федерации или условиями договоров юридических лиц, указанных в части 2 статьи 1 настоящего Федерального закона, в целях исполнения этими юридическими лицами обязательств по заключенным договорам с юридическими лицами, в том числе иностранными юридическими лицами.

Согласно пункту 15 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны описание предмета такой закупки в соответствии с частью 6.1 статьи 3 настоящего Федерального закона.

Техническим заданием Извещения о проведении запроса котировок в электронной форме на поставку средств индивидуальной защиты органов дыхания установлено требование о необходимости оснащения байонетной системой крепления фильтров к полумаске непосредственно к лицевой части маски

На заседании комиссии, представитель заявителя пояснил, что данное требование не может быть исполнено в связи с отсутствием на товарном рынке противогазов гражданских фильтрующих, оснащенных байонетной системой крепления фильтров. По мнению Заявителя, байонетной системой крепления фильтров оснащены лишь противогазы промышленные.

ГОСТ Р 22.9.19-2014 Средства индивидуальной защиты органов дыхания в чрезвычайных ситуациях противогазы гражданские фильтрующие Общие технические требования (далее – ГОСТ 22.9.19-2014) установлены требования к гражданскому противогазу

Так, согласно пункту 5.1.1 ГОСТ 22.9.19-2014 Противогаз должен комплектоваться лицевой частью и комбинированным фильтром, предусматривающим их взаимное соединение. **В случае наличия** резьбовых соединений комплектующие изделия должны иметь один типоразмер, выполненный по [ГОСТ 8762](#).

При этом, комиссия Чувашского УФАС России отмечает, что согласно

части 2 статьи 3.2 Закона о закупках, любой участник конкурентной закупки вправе направить заказчику в порядке, предусмотренном настоящим Федеральным законом и положением о закупке запрос о даче разъяснения положений извещения об осуществлении закупки и (или) документации о закупке. При этом, заявитель запрос о необходимости дачи разъяснения положений извещения не подавал.

Представитель Заказчика на заседании комиссии участие не принял, направил письменный отзыв, согласно которому, просил жалобу ЗАО «Балама» оставить без рассмотрения, так как Общество заявку на участие в закупке не подавало, при этом жалоба поступила в Чувашское УФАС России после окончания срока подачи заявок на участие в закупке.

В соответствии с частью 10 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (далее - Закон о закупках) любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, с учетом особенностей, установленных статьей 3 Закона о закупках, действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки. Обжалование осуществляется в случаях, установленных частью 10 статьи 3 Закона о закупках.

При этом в соответствии с частью 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 законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

Из системного толкования вышеназванных норм следует, что обжаловать действия (бездействия) субъектов контроля Закона о закупках по основаниям, предусмотренным частью 10 статьи 3 Закона о закупках вправе любые лица, чьи права и законные интересы нарушены неправомерными действиями (бездействием) субъектов контроля Закона о закупках.

При этом необходимо учитывать, что согласно части 11 статьи 3 Закона о закупках в случае, если обжалуемые действия (бездействие) совершены заказчиком, комиссией по осуществлению закупок, оператором электронной площадки после окончания установленного в документации о конкурентной закупке срока подачи заявок на участие в закупке, обжалование таких действий (бездействия) может осуществляться только участником закупки, подавшим заявку на участие в закупке.

Комиссия Чувашского УФАС России отмечает, что спорные положения документации, которые, по мнению общества, являются необъективными, 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 на условиях документации.

В соответствии с частью 1 статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом).

Спорные положения документации подлежали обжалованию заявителем до окончания срока подачи заявки на участие в закупке посредством направления соответствующей жалобы в антимонопольный орган.

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 N 2-П, а также стабильности публичных правоотношений. В то же 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. Указанное означает недопустимость применения со стороны антимонопольного органа мер публично-правового принуждения на основании жалобы лица, не посчитавшего необходимым со своей стороны оспорить положения закупочной документации до момента подачи своей заявки на участие в этой закупке.

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

Нарушения при составлении закупочной документации могут быть подразделены на явные и скрытые, проявляющиеся только при злоупотреблении организаторами закупок своими правами при совершении тех или иных действий в рамках их проведения и невыявляемые при общей проверке закупочной документации на предмет ее соответствия требованиям законодательства Российской Федерации о закупках. Скрытые нарушения в составе закупочной документации могут быть выявлены и устранены контрольным органом при рассмотрении им жалобы участника закупки на последствия таких нарушений, что не будет являться злоупотреблением правом со стороны последних и не будет

свидетельствовать о выходе административного органа за пределы предоставленных ему полномочий и доводов поданной жалобы (ч. 13 ст. 3 Закона о закупках).

Вместе с тем, порядок рассмотрения жалоб на действия заказчиков установлен административным регламентом Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностного лица контрактной службы, контрактного управляющего, оператора электронной площадки при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее – Административный регламент), утвержденным приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14.

В соответствии с пунктом 2.14 Административного регламента, датой поступления жалобы является дата ее регистрации в контрольном органе в порядке, установленном инструкцией по делопроизводству.

Приказом Чувашского УФАС России от 07.08.2014 № 211 утвержден порядок по организации обеспечения пропускного и внутриобъектового режима приема граждан в административном здании Чувашского УФАС России (далее – Приказ № 211).

Пунктом 1 Приказа № 211 утвержден Порядок по организации обеспечения пропускного и внутриобъектового режима посещения гражданами административного здания Чувашского УФАС России, а также режим работы при приеме граждан в Чувашском УФАС России (Приложение № 1).

В соответствии с пунктом 2.6 Приложения № 1 установлено **время приема и выдачи документов из приемной Чувашского УФАС России:**

Понедельник – четверг: **с 10 час. 00 мин.** до 17 час. 00 мин.

Пятница: **с 10 час. 00 мин.** до 16 час. 45 мин.

Жалоба ЗАО «Балама» на положения документации в Чувашское УФАС России поступила посредством электронной почты 29.03.2021 в 22 час. 44 мин.. При этом, в соответствии с Административным регламентом и инструкцией по делопроизводству Чувашского УФАС России, регистрация жалоб начинается с 10 час. 00 мин.

Поступившая жалоба ЗАО «Балама» зарегистрирована приемной вх. № 3037-ЭП/21 от 30.03.2020 в 09 час. 02 мин.

Согласно извещению о проведении запроса котировок в электронной форме заказчиком установлен срок окончания подачи заявок – 30.03.2020 до

09 час. 00 мин.

Таким образом, Комиссией установлено, что жалоба Заявителя зарегистрирована после окончания срока подачи заявок на участие в Закупке, при этом, установлено, что Заявитель заявку на участие в запросе котировок не подавал, следовательно, участником закупки не является.

На основании изложенного, Комиссия принимает решение о признании жалобы ЗАО «БАЛАМА» необоснованной.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия Чувашского УФАС России

РЕШИЛА:

Признать жалобу ЗАО «БАЛАМА на документацию Заказчика – АО «Водоканал» при проведении запроса котировок в электронной форме на поставку средств индивидуальной защиты органов дыхания (изв. № 32110111978) необоснованной.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.