

РЕШЕНИЕ

**по делу № 077/07/00-7488/2023 о нарушении
процедуры торгов и порядка заключения договоров**

14.06.2023 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 представителей АО «Издательский дом «Гудок»,

в отсутствие представителя ООО «ПРАЙМ АЙТИ», уведомленного надлежащим образом письмом Московского УФАС России исх. от 06.06.2023 № НП/22942/23,

рассмотрев жалобу ООО «ПРАЙМ АЙТИ» на действия АО «Издательский дом «Гудок» при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку компьютерного оборудования, комплектующих материалов и периферийных устройств (реестровый № 32312417066, 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 Заявителя, которому направлялось уведомление о принятии жалобы к рассмотрению в Управление не поступало.

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.

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

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам данной статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, Заказчик, 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) Заказчик, оператора электронной площадки, закупочной 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 требованиями пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о Закупках.

Согласно доводам жалобы, заявка Заявителя неправомерно отклонена от дальнейшего участия в Закупке, поскольку его заявка полностью соответствовала требованиям аукционной документации (далее — Документация).

Представитель Заказчика с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения и материалы.

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.

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.

В соответствии с пунктом 3 части 10 статьи 4 Закона о закупках, в документации о конкурентной закупке должны быть указаны 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.

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.

Комиссией установлено, что 24.05.2023 Заказчиком на сайте Единой информационной системы в сфере закупок (ЕИС) размещено извещение о проведении Закупки.

Согласно приложению № 1.3 к Документации при подаче первых частей заявок (технического предложения):

Участник «Подавая техническое предложение, обязуется:

1) поставить товары, предусмотренные настоящим техническим предложением, в полном соответствии с:

а) нормативными документами, перечисленными в техническом задании аукционной документации;

б) требованиями к безопасности поставляемых товаров, указанными в техническом задании аукционной документации;

в) требованиями к качеству поставляемых товаров, указанными в техническом задании аукционной документации;

г) требованиями к результату поставки товаров, указанными в техническом задании аукционной документации;

2) поставить товар, в соответствии с требованиями к упаковке и отгрузке, указанными в техническом задании документации о закупке;

3) поставить товары, в месте поставки, предусмотренном в техническом задании аукционной документации;

4) поставить товар в соответствии с условиями и порядком поставки товаров, указанными в техническом задании аукционной документации.».

Таким образом в первой части заявки Участник подтверждает, что предлагаемые им услуги соответствуют техническим и функциональным требованиям к товарам, указанным в техническом задании Документации аукциона.

Согласно пункту 3.17. части 3 Документации открытого аукциона:

В составе первой части аукционной заявки участник должен представить техническое предложение, подготовленное по форме технического предложения участника, представленной в приложении № 1.3 к аукционной документации. Документы, предоставляемые в подтверждение соответствия предлагаемых участником товаров, работ, услуг в случае, если предоставление таких документов предусмотрено приложением № 1.1 аукционной документации, предоставляются во второй части аукционной заявки. Техническое предложение предоставляется в электронной форме.

Техническое предложение должно содержать все показатели и характеристики товаров, работ, услуг, условия исполнения договора, указанные в техническом задании Документации. Характеристики товаров, работ, услуг должны быть изложены таким образом, чтобы при рассмотрении заявок не допускалось их неоднозначное толкование, числовые показатели при описании характеристик товаров, работ, услуг должны быть указаны в абсолютных величинах. Срок, в течение которого участник обязуется обеспечить соответствие качества товаров (работ, услуг) условиям технического задания (гарантийный срок) не должен превышать предельный срок службы товаров, эксплуатации объекта работ (услуг) при достижении показателей, указанных в техническом задании.

Все условия аукционной заявки участника понимаются заказчиком буквально, в случае расхождений показателей изложенных цифрами и словами, приоритет имеют написанные словами.

В случае поставки товаров в техническом предложении должны быть указаны марки (при наличии), модели (при наличии), наименования предлагаемого товара по каждой номенклатурной позиции.

Если участником аукциона предлагается эквивалентный товар, участник в техническом предложении должен указать по каждому наименованию эквивалентного товара марку (при наличии), модель (при наличии), производителя, конкретные характеристики и их значения, соответствующие требованиям Документации. В случае непредставления указанной информации товар не будет рассматриваться как эквивалентный.

Согласно условиям документации о Закупке:

3.6.6. Участник аукциона не допускается к участию в аукционе в случаях, установленных аукционной документацией, в том числе:

3.6.6.1. Непредставления определенных аукционной документацией документов и/или предоставления информации об участнике аукциона или о товарах, работах, услугах, закупка которых осуществляется, не соответствующей действительности;

3.6.7. В случае установления недостоверности информации, содержащейся в документах, представленных участником в составе аукционной заявки, заказчик обязан отстранить такого участника аукциона на любом этапе проведения аукциона.

3.6.12. Заказчик вправе проверять достоверность сведений, информации и документов, содержащихся в заявках участников, путем получения сведений из любых официальных источников, использование которых не противоречит законодательству Российской Федерации, в том числе официальных сайтов государственных органов и организаций в сети Интернет.

3.6.13. Заказчик вправе наводить справки или проводить исследования с целью изучения отчетов, документов и сведений, представленных в заявке на участие в закупке, и обращаться к юридическим и физическим лицам, государственным органам и учреждениям, обслуживающим банки участника закупки за разъяснениями относительно финансовых и технических вопросов.

3.6.30. Техническое предложение участника, представляемое в составе заявки, должно соответствовать требованиям технического задания, являющегося приложением № 1.1 к аукционной документации.

3.6.31. При несоответствии технического предложения требованиям, указанным в аукционной документации, заявка такого участника отклоняется.

Протоколом рассмотрения первых частей заявок от 02.06.2023 № 32312417066-01 заявка Заявителя (№3) отклонена в связи с несоответствием заявки требованию Документации, а именно:

В заявке Участника № 3 в позиции Технического предложения по строке № 51 указан эквивалент предоставляемого товара – коммутатор D-link DGS-1210-28MP.

Комиссией установлено, что согласно Приложению № 1.3 к аукционной документации техническое предложение по п.51 «Коммутатор управляемый» формируется в следующем виде:

51	Коммутатор управляемый	Eltex MES2428P или эквивалент	Тип коммутатора, управляемый L2	Эквивалентными признаются товары, соответствующие указанным в таблице товарам по следующим характеристикам:	Не менее 12 мес
			Интерфейсы 10/100/1000BaseT 24 шт.	Возможные типы коммутаторов: управляемый L2, L3	
			Интерфейсы 10/100/1000BaseT/100BASE-FX/1000BASE-X 4 шт.	Интерфейсы 10/100/1000BaseT не менее 24 и не более 48 шт.	не более 120 мес
			Количество портов с поддержкой PoE 24 шт.	Интерфейсы 10/100/1000BaseT/100BASE-FX/1000BASE-X не менее 4 и не более 8 шт.	
			Стандарт PoE 802.3af; 802.3at	Количество портов с поддержкой PoE не менее 24 и не более 48 шт.	
			PoE бюджет 370 Вт	Коммутационная матрица не менее 56 и не более 120 Гбит/с	
			Коммутационная матрица 56 Гбит/с	Объем ОЗУ не менее 256 и не более 512 Мбайт	
			Объем ОЗУ 256 Мбайт	Значение, которые не могут изменяться: (требования условий эксплуатации и подключения периферийных устройств)	
			Блок питания встроенный		Стандарт PoE 802.3af; 802.3at
				Блок питания встроенный	

Вместе с тем согласно предложению Заявителя в нарушение требований предусмотренных приложением № 1.1 к аукционной документации в характеристиках эквивалента указана характеристика: Объем ОЗУ 256 Мбайт.

--	--	--	--	--	--

51	Коммутатор управляемый	«Эквивалент» Коммутатор D-link DGS-1210-28MP	тип коммутатора: управляемый L2 PoE бюджет 370 Вт Интерфейсы 10/100/1000BaseT 24 шт. Интерфейсы 10/100/1000BASE-T/100BASE-FX/1000BASE-X 4 шт. Количество портов с поддержкой PoE 24 шт. Коммутационная матрица 56 Гбит/с Объем ОЗУ 256 Мбайт Стандарт PoE 802.3af; 802.3at Блок питания встроенный	Штука (796)	1	12 мес
----	------------------------	---	--	-------------	---	--------

Комиссией установлено, что данная характеристика для предложенного Заявителем товара «Коммутатор» D-link DGS-1210-28MP не соответствует требованиям ТЗ, а именно: Объем ОЗУ не менее 256 и не более 512 Мбайт.

Вместе с тем согласно доводам жалобы Заявитель предлагает к поставке эквивалентный товар — DGS-1210-28MP/F2EOL «Настраиваемый L2 коммутатор» с 24 портами 10/100/1000Base-T и 4 комбо-портами 100/1000Base-T/SFP (24 порта PoE 802.3af/at, PoE-бюджет 370 Вт), соответствующий требованиям ТЗ.

Рассмотрев указанный довод, Комиссия находит его необоснованным, поскольку вопреки требованиям документации о необходимости в случае предложения эквивалентного товара указать конкретную модель и марку товара Заявитель указал в предложении, что им предлагается поставить Коммутатор D-link DGS-1210-28MP, которая имеет различные модификации, в связи с чем из заявки однозначно не следовало, какую именно модель/марку предлагает к поставке Заявитель.

При этом ввиду отсутствия в предложении конкретизации модели/марки товара Заказчик проверил на соответствие требованиям документации именно тот товар, наименование которого было указано в заявке (D-link DGS-1210-28MP), технические характеристики которого не соответствуют ТЗ.

Учитывая изложенное, Комиссия приходит к выводу о необоснованности данного довода жалобы.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о том, что заявка Заявителя не соответствовала требованиям документации, а равно у Заказчика имелись основания для отклонения заявки.

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 Закупки 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 Закупки.

На основании изложенного, Комиссия считает решение комиссий Заказчика об отклонении заявок Заявителя правомерным, принятым в соответствии с требованиями документации.

Комиссия также отмечает, что Заявитель конклюдентно согласился (пункт 1 статьи 8 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – 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 о публичных торгах, поскольку последний 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 (пункт 3 статьи 1 ГК РФ), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (пункт 4 статьи 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (пункт 1 статьи 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 признании жалобы необоснованной.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ПРАЙМ АЙТИ» (ИНН: 9703012542; ОГРН: 1207700176155) на действия АО «Издательский дом «Гудок» (ИНН: 7701660262; ОГРН: 1067746617267) при проведении Закупки необоснованной.

2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 06.06.2023 № НП/22942/23.

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