

РЕШЕНИЕ № 014/07/3-1931/2021

по результатам рассмотрения жалобы

г. Якутск 10 сентября 2021 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

<...> – заместителя руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), председателя Комиссии;

<...> – заместителя начальника отдела естественных монополий Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), члена Комиссии;

<...> – главного специалиста-эксперта отдела естественных монополий Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), члена Комиссии,

проведя рассмотрение дела посредством сервиса web-видеоконференцсвязи по технологии «TrueConf»,

при участии:

от заказчика, акционерного общества «Акционерная компания «Железные дороги Якутии» (далее – АО «АК «ЖДЯ», Заказчик): <...> (представитель по доверенности),

в отсутствие:

заявителя, общества с ограниченной ответственностью «Норматех» (далее – ООО «Норматех», Заявитель): не явилось, к видеоконференции не подключилось, о времени месте рассмотрения жалобы извещено надлежащим образом в соответствии с требованиями части 11 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

рассмотрев жалобу ООО «Норматех» на действия (бездействие) заказчика АО «АК «ЖДЯ» при проведении открытого запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку картриджей (извещение № 32110561370),

установила:

03.09.2021 в Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) (далее – Якутское УФАС России) поступила жалоба ООО «Норматех» на действия (бездействие) заказчика АО «АК «ЖДЯ» при проведении открытого запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку картриджей (извещение № 32110561370) (далее – Закупка).

Из сути поданной жалобы следует, что заказчик отклонил заявку заявителя по итогам рассмотрения вторых частей заявок неправомерно.

Просят признать жалобу обоснованной.

Заказчик с жалобой не согласился, представил письменные пояснения.

Просят признать жалобу необоснованной.

Комиссия, заслушав участвовавшее в деле лицо и изучив имеющиеся в деле документы, установила следующее.

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.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции 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 Законом о закупках.

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.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд Акционерного общества «Акционерная компания «Железные дороги Якутии», утвержденным Решением Совета директоров АО «АК «ЖДЯ» от 21.12.2018 №6/6 (далее – Положение).

Согласно части 5 статьи 4 Закона о закупках при осуществлении закупки, за исключением закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и конкурентной закупки, осуществляемой закрытым способом, в единой информационной системе размещаются информация о закупке, в том числе извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, за исключением запроса предложений, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в эти извещение и документацию, разъяснения этой документации, протоколы, составляемые в ходе осуществления закупки, итоговый протокол, а также иная информация, размещение которой в единой информационной системе предусмотрено настоящим Федеральным законом и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

В соответствии с извещением об осуществлении закупки, документацией о

закупке, протоколом рассмотрения заявок и подведения итогов, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя) установлено следующее.

1. Извещение о проведении конкурса в электронной форме и документация о проводимой закупке (далее – Извещение, Документация) размещены в ЕИС 17.08.2021.
2. Начальная (максимальная) цена договора: 2 710 000.00 рублей.
3. Дата начала срока подачи заявок: 17.08.2021.
4. Дата окончания подачи заявок: 25.08.2021.
5. Дата рассмотрения первых частей заявок: 25.08.2021
6. Дата рассмотрения вторых частей заявок: 27.08.2021
7. Дата подведения итогов закупки: 27.08.2021.
8. На участие в Конкурсе подана 5 заявок, из которых 1 заявка признана соответствующей требованиям Документации.

Согласно размещенному в ЕИС протоколу рассмотрения вторых частей заявок от 30.08.2021 № 32110561370-02 Заказчиком (Закупочной комиссией заказчика) в отношении заявки №3, поданной ООО «Норматех», принято решение: «Не соответствует требованиям».

В качестве обоснования принятого Заказчиком решения указано:

1. Отсутствует опись по форме 4.4. Раздела 4.
2. Отсутствует сведения об опыте выполнения поставок предмета закупок по форме 4.3. Раздела 4.

Комиссия считает жалобу Заявителя необоснованной по следующим основаниям.

Частью 9 статьи 3.2 Закона о закупках, предусмотрено, что для осуществления конкурентной закупки заказчик разрабатывает и утверждает документацию о закупке (за исключением проведения запроса котировок в электронной форме), которая размещается в единой информационной системе вместе с извещением об осуществлении закупки и включает в себя сведения, предусмотренные в том числе частью 10 статьи 4 настоящего Федерального закона.

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. Форма заявки на участие в запросе котировок в электронной форме устанавливается в извещении о проведении запроса котировок в соответствии с положением о закупке заказчика.

На основании пунктов 2, 3 части 10 статьи 4 Закона о закупках, в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке, а также 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.

В соответствии с пунктом 1.7.3 Положения, протокол, составляемый комиссией по закупкам в ходе осуществления конкурентной закупки (по результатам этапа конкурентной закупки), должен содержать следующие сведения:

- 1) дату подписания протокола;
- 2) количество поданных на участие в закупке (этапе закупки) заявок, а также дату и время регистрации каждой заявки;
- 3) результаты рассмотрения заявок на участие в закупке (если этапом закупки предусмотрена возможность рассмотрения и отклонения таких заявок) с указанием в том числе:
 - а) количество заявок на участие в закупке, которые отклонены;
 - б) оснований отклонения каждой заявки на участие в закупке с указанием положений документации о закупке, извещения о проведении запроса котировок, которым она не соответствует;
- 4) результаты оценки заявок на участие в закупке с указанием итогового решения комиссии по осуществлению закупок о соответствии заявок требованиям документации о закупке, а также о присвоении им значений по каждому из предусмотренных критериев оценки (если этапом конкурентной закупки предусмотрена оценка таких заявок);
- 5) причины, по которым конкурентная закупка признана несостоявшейся в случае ее признания таковой;
- 6) иные сведения, предусмотренные настоящим Положением.

Пунктом 21 Информационной карты установлены требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

Согласно подпункту 1 пункта 21 Информационной карты, опись входящих в состав заявки документов по форме 4.4. Раздела 4. Формы входящие в состав заявки.

Подпунктом 9 пункта 21 Информационной карты установлено, что участник предоставляет Сведения об опыте выполнения поставок предмета закупок по форме 4.3. Раздела 4. Формы входящие в состав заявки.

В соответствии с примечанием к пункту 21 Информационной карты установлены следующие требования:

«Формы 4.1, 4.2, 4.3 и 4.5 ** являются обязательными для заполнения и представления в составе заявки участником закупки.*

** в случае наличия в составе заявки участника сведений из единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства, форма 4.5 не является обязательной.*

Форма 4.4 является рекомендованной к заполнению. Отсутствие данной формы не

является основанием для отклонения заявки участника.

Не предоставление какого-либо из перечисленных выше документов является основанием для отклонения заявки».

Таким образом, Комиссия установила, что обязательными к представлению в составе заявки участника являются в том числе формы 4.1, 4.2 и 4.3. При этом отсутствие в составе поданной заявки формы 4.4 не является основанием для отклонения заявки.

Согласно представленным в материалы дела сведениям о заявках участников закупки, в составе второй части поданной ООО «Норматех» заявки форма 4.4 и форма 4.3 отсутствовали, что отражено Заказчиком (Закупочной комиссией заказчика) в протоколе рассмотрения вторых частей заявок от 30.08.2021 № 32110561370-02.

В этой связи представитель Заказчика пояснил, что заполнение участниками закупки формы 4.3 носит свободный характер, любой участник закупки мог направить в составе поданной заявки официальное письмо о том, что не имеет опыта выполнения поставок товара, являющимся предметом проводимой закупки и заявка такого участника не подлежала отклонению и была бы рассмотрена Заказчиком (Закупочной комиссией заказчика).

Также представитель Заказчика пояснил, что Заявитель обратился в адрес АО «АК «ЖДЯ» о разъяснении отклонения заявки, в связи с чем в адрес ООО «Норматех» было направлено письмо № 2148 от 06.09.2021 о том, что основанием для отклонения было отсутствие сведений об опыте выполнения поставок предмета закупки по форме 4.3 Раздела 4 Документации и на момент проверки заявки форма 4.3 не была представлена на рассмотрение закупочной комиссии, то есть отсутствовала в составе заявки.

При таких обстоятельствах и учитывая, что Заявитель на рассмотрении жалобы не явился, к видеоконференции не подключился, не представил в материалы дела доказательств, подтверждающих обоснованность поданной жалобы, а также невозможность представления в составе заявки указанной формы 4.3, Комиссия считает отклонение заявки ООО «Норматех» правомерным и обоснованным.

В то же время, Заявитель указывает в поданной жалобе, что установленное Заказчиком требование о предоставлении сведений об опыте выполнения поставок предмета закупки не относится к техническим или функциональным характеристикам товара либо к иным характеристикам, связанным с определением соответствия поставляемого товара и не подлежит к включению в Документацию.

То есть, Заявитель не согласен с положениями Документации о закупке.

В соответствии с частью 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.

Согласно информации, размещенной в ЕИС, дата и время окончания срока подачи заявок 25.08.2021 в 15:00 (МСК+6).

Вместе с тем, жалоба на положения документации о закупке направлена Заявителем в Якутское УФАС России только 02.09.2021 в 20:52 (МСК+6) то есть, после окончания срока подачи заявки на участие в закупке.

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. 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, а попытавшегося обойти эти требования и впоследствии стремящегося сорвать закупочную процедуру после отказа ее организатора в допуске такому лицу к участию в этой закупке.

Обратное будет противоречить не только балансу частных и публичных интересов, но и принципам добросовестной реализации и защиты своих гражданских прав (пункт 3 статьи 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – 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).

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.

Кроме того, Заявитель конклюдентно согласился (пункт 1 статьи 8 ГК РФ) на все условия закупочной документации в момент подачи им заявки на участие в Закупке.

В этой связи у Комиссии Якутского УФАС России отсутствуют правовые основания к выявлению в действиях Заказчика нарушения требований действующего законодательства о закупках, поскольку последний действовал в строгом соответствии с требованиями собственной документации, которая не была оспорена Заявителем ни в соответствии с частью 11 статьи 3 Закона о закупках, ни в административном, ни в судебном порядке.

Принимая во внимание вышеизложенное, руководствуясь частью 10 статьи 3 Закона о закупках, статьей 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения

договоров,

решила:

признать жалобу ООО «Норматех» на действия (бездействие) заказчика АО «Акционерная компания «Железные дороги Якутии»» при проведении открытого запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку картриджей (извещение № **32110561370**) **необоснованной**.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель комиссии <...>

Члены комиссии: <...> <...>