

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-13889/2021 о нарушении
процедуры торгов и порядка заключения договоров

13.08.2021 г. Москва

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

Председательствующего Комиссии:

«...»;

членов Комиссии:

«...»;

«...»;

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей ООО
«КОМПМАРК», АО «ОДК»;

в отсутствие представителей АО «АГЗРТ», извещенных надлежащим образом
письмом Московского УФАС России от 06.08.2021 № ЕО/47077/21,

рассмотрев жалобу ООО «КОМПМАРК» (далее — Заявитель) на действия АО
«ОДК» (далее — Заказчик) при проведении запроса котировок в электронной
форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего
предпринимательства на поставку расходных материалов для копировально-
множительной техники (реестровый № 32110471715, 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.

Согласно доводам жалобы, Заявитель оспаривает отказ в допуске заявки в ходе
проведения закупочной процедуры.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения.

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 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, закупочной 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» (в редакции, действующей на дату размещения Положения о закупках) (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, 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 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.

В ходе рассмотрения жалобы установлено следующее.

14.07.2021 на официальном сайте zakupki.gov.ru размещено извещение № 32110471715 о проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства № 1700-2021-00986 на поставку расходных материалов для копировально-множительной техники.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон 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.

При организации и проведении Закупки Заказчик руководствовался Законом о закупках и положением о закупке товаров, работ, услуг (далее – Положение), а также закупочной документацией.

Срок подачи заявок по рассматриваемой Закупке установлен до 23.07.2021.

В соответствии с протоколом заседания закупочной комиссии Заказчика от 29.07.2021 № 243 на участие в Закупке поступили заявки трех участников, двое из которых допущены до участия.

Заявителю отказано в допуске к участию в закупке на основании подпункта 4.12.11(3) извещения о Закупке (далее – Извещение).

По мнению Заявителя, Заказчиком предъявлены требования к участникам Закупки, не предусмотренные Извещением, в результате чего Заявителю неправомерно отказано в допуске.

20.05.2021 Заявителем подана заявка на участие в Закупке, содержащая протокол разногласий к заключаемому договору в части ответственности сторон.

По мнению Заявителя, данный протокол разногласий не затрагивает условия исполнения договора и не противоречит требованиям Извещения, поскольку условия об ответственности сторон не относятся к существенным условиям договора в соответствии с пунктом 12 информационной карты Извещения.

Комиссия отмечает, что пунктом 12 информационной карты Извещения определены существенные условия исполнения договора, заключаемого по итогам Закупки, при этом остальные требования к условиям исполнения договора установлены разделом 8 (проект договора) и 9 (техническое задание) Извещения, указанные требования предъявлены ко всем участникам закупочной процедуры в равной степени.

Условия договора об ответственности сторон вместе со всеми остальными условиями являются условиями исполнения, так как непосредственно связаны с осуществлением поставки продукции, являющейся предметом и основной целью заключения договора.

В соответствии с приложением 3 информационной карты заявка на участие в закупке должна включать в себя следующие документы:

1. Заявка по форме, установленной в подразделе 7.1;
2. Техническое предложение по форме, установленной в подразделе 7.2;

3. Копия документа, подтверждающего полномочия лица действовать от имени участника закупки, за исключением случаев подписания заявки:

а) индивидуальным предпринимателем, если участником такой закупки является индивидуальный предприниматель;

б) лицом, указанным в ЕГРЮЛ в качестве имеющего право без доверенности действовать от имени юридического лица, если участником такой закупки является юридическое лицо;

4. Учредительный документ, если участником закупки является юридическое лицо;

5. Копия решения о согласии на совершение крупной сделки или о последующем одобрении этой сделки, если требование о наличии указанного решения установлено законодательством и для участника закупки заключение по результатам такой закупки договора либо предоставление обеспечения заявки на участие в такой закупке (если требование об обеспечении заявок установлено заказчиком в извещении), обеспечения исполнения договора (если требование об обеспечении исполнения договора установлено заказчиком в извещении) является крупной сделкой

6. Банковская гарантия или ее копия, если в качестве обеспечения заявки на участие в закупке участником закупки предоставляется банковская гарантия и соответствующее требование об обеспечении заявки предусмотрено извещением;

7. В случае если на стороне участника процедуры закупки выступают несколько лиц, в составе заявки в отношении каждого такого лица должны быть представлены документы, указанные в пунктах 4) - 6), 10), с учетом особенностей, установленных в подразделе 5.2, а также копия заключенного между ними соглашения, соответствующего требованиям, установленным в п. 5.2.2 извещения;

8. План распределения объемов поставки продукции по форме, установленной в подразделе 7.3 – в случае подачи заявки с привлечением субподрядчиков из числа субъектов МСП;

9. Декларация соответствия члена коллективного участника по форме, установленной в подразделе 7.4 – заполняется членами коллективного участника, в случае подачи заявки коллективным участником;

10. Копии документов, подтверждающих соответствие продукции требованиям законодательства, установленным в разд. 9, а именно: не требуется.

Вместе с тем в соответствии с пунктом 20 информационной карты Извещения встречные предложения по условиям исполнения договора, кроме предложений о цене договора и предложения о продукции, не допускаются.

Также необходимо отметить, что, согласно пункту 4.9.1 Извещения, подача заявки означает, что участник процедуры закупки изучил Единое Положение о закупке Государственной корпорации «Ростех» (далее - Положение), а также положения закупочной документации и согласился с условиями участия в Закупке.

Подача в составе заявки протокола разногласий к заключаемому договору

фактически является предъявлением встречных требований и свидетельствует о несоответствии предлагаемых участником условий исполнения договора требованиям, установленным в разделе 8 Извещения, а также об отказе участника от исполнения договора на условиях Извещения в случае признания его победителем Закупки, что создает для Заказчика определенные риски.

В соответствии с подпунктом. 14.12.11(3) Извещения закупочная комиссия отклоняет заявку участника процедуры закупки в случае несоответствия предлагаемой продукции и/или условий исполнения договора требованиям, установленным в разделах 8 – 9 и п. 12 информационной карты.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что Заявителю было правомерно отказано в допуске к участию в Закупке на основании подпункта 14.12.11(3) Извещения, при этом требования, не установленные Извещением, к участнику не предъявлялись.

Комиссия также отмечает, что возможность направления протокола разногласий на этапе заключения договора лицом, с которым заключается договор, предусмотрена пунктом 4.17.11 Извещения, при этом предметом такого протокола разногласий могут быть только положения проекта договора, не соответствующие Извещению и заявке лица, с которым заключается договор.

В связи с изложенным, Комиссия приходит к выводу о том, что действия Заказчика, комиссии Заказчика совершены в соответствии с нормативно-правовыми актами, регламентирующими закупочную деятельность Заказчика.

Довод Заявителя о требовании Заказчика, не предусмотренном Извещением, отклоняется Комиссией как необоснованный и несоответствующий фактическим обстоятельствам дела.

Комиссия также отмечает, что Заявитель конклюдентно согласился (п. 1 ст. 8 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 закупках, 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 (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).

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «КОМПМАРК» (ИНН: 5506233249; ОГРН: 1145543044316) на действия АО «ОДК» (ИНН: 7731644035; ОГРН: 1107746081717) при проведении Закупки необоснованной.

2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмом Московского УФАС России от 06.08.2021 № ЕО/47077/21.