

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-17498/2022 о нарушении процедуры торгов и порядка заключения договоров

30.11.2022

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 ".....", ".....",

рассмотрев жалобу "....." (далее также - Заявитель) на действия "....." (далее также - Заказчик) при проведении запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку индивидуальных сварных конструкций (0028-РЕМ ДОХ-2022-ГРВККСШФ) (реестровый № 32211763158, далее - Закупка) (далее - Жалоба),

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.

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 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 документации.

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.

Комиссией установлено, что в соответствии с протоколом от 09.11.2022 № 1 заявка Заявителя (№ 96566) отклонена от участия в закупке на основании п. 4.9.6. а) Документации о закупке, как несоответствующая следующим требованиям:

Участник в составе своей заявки не предоставил «календарный график», что не соответствует требованиям п. 4 раздела 11 (Приложение 4) Документации о закупке, в котором установлено следующее требование: «Заявка на участие в закупке должна содержать следующий комплект документов с учетом требований подраздела 4.5, а также иных условий настоящей Документации о закупке: Календарный график по форме № 5 Документации о закупке и в соответствии с инструкциями, приведенными в настоящей Документации о закупке (подраздел 7.5)». По результатам направления дополнительного запроса Участником не представлены пояснения и документы. По результатам дополнительной экспертизы замечание не снято.

Как указывает Заявитель, в технических требованиях отсутствуют данные о дате начала и окончания поставки продукции. В технических требованиях присутствует только срок поставки продукции – в течение 50 календарных дней с момента подписания договора. По мнению Заявителя, Участнику закупки самостоятельно определить момент подписания договора на этапе подачи заявки не представляется возможным. Таким образом, Заявитель отмечает, что заполнить форму № 5 «Календарный график» невозможно. Заявитель также отметил, что в составе заявки предоставил «Письмо о подаче оферты», в котором согласился с

Техническими требованиями, а значит подтвердил требуемый срок поставки. Заявитель считает, что форма № 5 является формальной, не содержит каких-либо сведений дополняющих заявку и не является приложением к договору, в связи с чем, Заказчик неправомерно отклонил заявку общества.

Вместе с тем Комиссия оценивает доводы Заявителя критически ввиду следующего.

В соответствии с пунктом 4.5.1.1. документации, Участник должен подготовить заявку, включающую в себя полный комплект документов согласно перечню, определенному в разделе 11 (Приложение № 4 — Состав заявки) в соответствии с образцами форм, установленными в разделе 7.

Приложением № 4 к документации определены требования к содержанию состава заявки.

Заявка на участие в закупке должна содержать следующий комплект документов с учетом требований подраздела 4.5, а также иных условий настоящей Документации о закупке:

№ п/п	Наименование документа
	Общая часть:
1	Письмо о подаче оферты (форма 2) по форме и в соответствии с инструкциями, приведенными в настоящей Документации о закупке (подраздел 7.2);
2	Коммерческое предложение (форма 3) по форме и в соответствии с инструкциями, приведенными в настоящей Документации о закупке (подраздел 7.3);
3	Техническое предложение (форма 4) по форме и в соответствии с инструкциями, приведенными в настоящей Документации о закупке (подраздел 7.4);
4	Календарный график (форма 5) по форме и в соответствии с инструкциями, приведенными в настоящей Документации о закупке (подраздел 7.5);
5	Анкета Участника (форма 6) по форме и в соответствии с инструкциями, приведенными в настоящей Документации о закупке (подраздел 7.6);
6	Документы, подтверждающие соответствие Участника обязательным требованиям настоящей Документации о закупке (подраздел 10.1);
7	Документы, подтверждающие соответствие Участника специальным требованиям настоящей Документации о закупке (подраздел 10.2);
8	Документы, подтверждающие соответствие Участника квалификационным требованиям настоящей Документации о закупке (подраздел 10.3);
	Дополнительная часть:
9	(в случае если заявка подается Коллективным участником) Документы, подтверждающие соответствие Коллективного участника требованиям настоящей Документации о закупке (подраздел 10.4);

10	(в случае если заявка подается Генеральным подрядчиком и в пункте 1.2.22 установлено, что процедура рассмотрения и оценки заявок Участников, выступающих Генеральными подрядчиками, осуществляется с учетом привлекаемых субподрядчиков) Документы, подтверждающие соответствие Генерального подрядчика требованиям настоящей Документации о закупке (подраздел 10.5);
11	(в случае если в пункте 1.2.6 установлено обязательное условие к Участникам о привлечении к исполнителю Договора субподрядчиков (соисполнителей) из числа субъектов МСП) Документы, подтверждающие соответствие Генерального подрядчика с обязательным привлечением субподрядчиков (соисполнителей) из числа субъектов МСП требованиям настоящей Документации о закупке (подраздел 10.6);
12	(для закупок, проводимых способом «открытый запрос котировок» или «закрытый запрос котировок» (в бумажной форме)): Документ, подтверждающий внесение Участником обеспечения заявки (при наличии соответствующего требования к обеспечению заявки в пункте 1.2.13) – копия платежного поручения о перечислении денежных средств.
13	(при наличии в Технических требованиях Заказчика требований к дополнительным документам, включаемых в состав заявки в качестве подтверждения соответствия поставляемой продукции): Копии документов, подтверждающих соответствие предлагаемой к поставке продукции требованиям, установленным в Технических требованиях Заказчика (Приложение №1 к настоящей Документации о закупке).

В случае если по каким-либо причинам Участник не может предоставить какой-либо из требуемых документов, он может в составе заявки приложить составленную в произвольной форме справку, объясняющую причину отсутствия требуемого документа (однако предоставление данной справки носит исключительно информационный характер и не может являться основанием для снятия с Участника обязанности по предоставлению требуемого документа).

Согласно пункту 7.5 Документации о закупке, календарный график (форма № 5) является приложением к письму о подаче оферты и заполняется в соответствии с приведенными инструкциями, в данном случае в соответствии с подпунктом 7.5.2.5: «В случае если проектом Договора не предусмотрена этапность поставки продукции, то в Таблицу включается только один этап. В позициях «Начало поставки продукции по соответствующему этапу» и «Окончание поставки продукции по соответствующему этапу» указываются данные в соответствии с Техническими требованиями».

Технические требования к закупаемой продукции приведены в Приложении № 1 к Документации о закупке.

Согласно техническим требованиям Заказчика, в пункте 7 «сроки поставки продукции» установлены следующие требования:

- Продукция должна быть поставлена на склад покупателя в течение 50 календарных дней с момента подписания договора.
- Допускается досрочная поставка при согласовании с Покупателем.

В рассматриваемом случае, при подаче заявки Заявитель направил лишь письмо о подаче оферты, при этом календарный график (форма № 5), который является приложением к письму о подаче оферты в соответствии с пунктом 7.5 документации, Заявителем в составе заявки приложен не был.

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

При этом Комиссия считает необходимым отметить, что в рассматриваемом случае одного Письма о подаче оферты недостаточно, поскольку в рамках проведения оспариваемой Закупки осуществляется поставка товара, соответственно участник обязан указать конкретные сроки предлагаемого к поставке товара.

Комиссия отмечает, 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.

В соответствии с пунктом 4.10.1. документации о закупке, в рамках процедуры рассмотрения, оценки и сопоставления заявок Организатор вправе направить в адрес Участника дополнительный запрос разъяснений и/или дополнения его заявки, влияющие на отклонение или оценку и сопоставление его заявки.

Как следует из материалов дела, на основании результатов проведенных экспертиз заявок, участникам закупки Организатором были направлены соответствующие дополнительные запросы, в том числе и Заявителю 02.11.2022 был направлен запрос на получение дополнительной информации о предоставлении недостающих документов, а именно календарного графика.

При этом, как следует из материалов дела, по результатам направления дополнительного запроса, Заявителем не представлены пояснения и документы в адрес Организатора закупки.

В соответствии с подпунктом а) пункта 4.9.6 документации, по результатам рассмотрения заявок (проведения отборочной стадии) Закупочная комиссия отклоняет несоответствующие заявки, в том числе за: а) несоответствие заявки по составу, содержанию и правильности оформления требованиям Документации о закупке, в том числе наличие недостоверных сведений или намеренно искаженной информации или документов, а также внутренних противоречий между различными частями и/или документами заявки, в том числе по тексту внутри одного документа.

На основании изложенного, Комиссия Управления считает решение комиссии Заказчика об отклонении заявки Заявителя правомерным, принятым в соответствии с требованиями документации.

В случае наличия вопросов, Заявитель имел возможность обратиться с запросом о разъяснении положений закупочной документации к Организатору торгов, однако этого не сделал.

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 "....." (ИНН: "....."; ОГРН: ".....") на действия "....." (ИНН: "....."; ОГРН: ".....") при проведении Закупки необоснованной.

2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 23.11.2022 № НП/59438/22.

Настоящее решение может быть обжаловано в Арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его принятия.