

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-20331/2021 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

24.11.2021

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 ПАО «Фортум»,

в отсутствие представителей ООО «Пирамида», извещенного надлежащим образом о дате, месте и времени рассмотрения жалобы по существу письмом Московского УФАС России от 18.11.2021 № ЕО/70331/21;

рассмотрев жалобу ООО «Пирамида» (далее - Заявитель) на действия ПАО «Фортум» (далее - Заказчик) при проведении открытого запроса предложений (ЭФ) с 01.01.2019 г. на право заключения договора на поставку натра едкого технического ТР 98,5% для нужд НГРЭС ПАО «Фортум» в 2022-2023гг. (реестровый № 32110647864, далее — Закупка) (далее - Жалоба),

в соответствии со ст. 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, перенаправленная письмом ФАС России от 15.11.2021 № 28/96262/21.

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.

Согласно доводам жалобы нарушение со стороны Заказчика при проведении закупочной процедуры выразилось в том, что по мнению Заявителя, в составе своей заявки были представлены недостоверные сведения, в то время как такая заявка подлежала отклонению, поскольку предложенный товар не соответствовал требованиям Заказчика.

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 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.

Комиссией установлено, что 16.09.2021 Заказчик на сайте Единой электронной торговой площадки, а также на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (<http://zakupki.gov.ru>) (далее – ЕИС), разместил информацию о проведении открытого запроса предложений (ЭФ) с 01.01.2019 г. на право поставки натра едкого технического ТР 98,5% для нужд НГРЭС ПАО «Фортум» в 2022-2023гг. (реестровый № 32110647864) (далее – Закупка).

В соответствии с итоговым протоколом № 32110647864-02 от 14.10.2021, победителем запроса предложений признан участник – Общество с ограниченной ответственностью ООО «Пирамида».

Как следует из пункта 3.2.3. Закупочной документации, заявка на участие в Закупке состоит из документов, которые составляются и оформляются участником в соответствии с образцами форм (Раздел 2 Закупочной документации) и иных документов, которые составляются и оформляются участником в соответствии с требованиями Закупочной документации.

Согласно данным заявки Заявителя, Письмо об участии в Закупке (оферта) (форма 1), а также Заявление Заявителя о наличии связей, которые могут иметь значение для Закупки (форма 5) содержат указание на предмет «Поставка Натра едкого технического ТР 98,5% для нужд ПАО «Фортум» на 2021 г.».

Вместе с тем, Техническое предложение (форма 3), а также Коммерческое предложение (Расчет стоимости ориентировочного объёма продукции) (форма 2) содержат корректные сроки поставки.

Кроме того, в Письме об участии в Закупке (форма 1) Заявителем выражено согласие на участие в Закупке на условиях, изложенных в Техническом предложении и Коммерческом предложении, то есть со сроками на 2022-2023 гг.

По смыслу пункта 3.1.14 Закупочной документации Заказчик вправе до подведения итогов самостоятельно, в том числе без подтверждения участником, устранить опечатки и несущественные арифметические погрешности, которые не оказывают существенного влияния на условия, предлагаемые участником в заявке и на результат.

Учитывая, что заявка участника – это не один отдельно взятый документ, а совокупность сведений и документов, направляемых Заказчику через электронную торговую площадку для участия в конкретной закупке, заявка Заявителя признана соответствующей требованиям Закупочной документации по форме и содержанию.

Комиссия отмечает, отклонение заявки Заявителя по вышеуказанному основанию было бы осуществлено Заказчиком по формальному основанию. Между тем, по смыслу действующего закупочного законодательства Российской Федерации, в целях соблюдения баланса частных и публичных интересов, не допускается отклонение заявок участников по формальным основаниям с целью искусственно ограничить количество потенциальных участников.

Таким образом, заявка Заявителя соответствует требованиям Закупочной документации по форме и содержанию, в том числе составу документов, входящих в состав заявки, а также способа (формата) и порядка их предоставления.

Заявка Заявителя соответствует требованиям Задания на закупку (количество, объем, технические характеристики).

Как следует из Задания на закупку, участник может предложить в своей заявке на участие в закупке иные товарные знаки, фирменные наименования или товар иных изготовителей, при условии, что технические и химические характеристики замены полностью соответствуют заявленным характеристикам.

Ниже сравнительный анализ требований Задания на закупку, включая ГОСТ, и сведений, указанных Заявителем в техническом предложении:

Закупаемая продукция	Допуск иной продукции	Заявка ООО «Пирамида»
	Допускаются иные	

<p>Натр едкий ГОСТ Р 55064-2012, белые кристаллические чешуйки или гранулы не слипшиеся между собой</p>	<p>товарные знаки, фирменные наименования или товарных изготовителей, при условии, что технические и химические характеристики замены полностью соответствуют заявленным характеристикам:</p> <p>Натр едкий, белые кристаллические чешуйки или гранулы не слипшиеся между собой.</p>	<p>Натр едкий ТР 98.5 % СТО 00203312-017-2011, изм. 1,2,3, белые кристаллические чешуйки или гранулы не слипшиеся между собой.</p>
---	--	--

Анализ вышеуказанных параметров указывает на следующее:

1. В требованиях к поставляемой продукции по смыслу Задания на закупку не было установлено ограничений по наличию или отсутствию окраски чешуек белого цвета.
2. В заявке Заявителя указан белый цвет, соответственно, химическая продукция полностью соответствовала требованиям Задания на закупку.
3. Согласно экспертному заключению, кристаллические чешуйки белого цвета это то же самое, что и чешуирированная масса белого цвета.

Иных сведений о не соответствии технических и химических характеристик в составе заявки Заявителя представлено не было.

Таким образом, заявка Заявителя соответствует требованиям Задания на закупку (количество, объем, технические характеристики).

Дополнительно Заказчик просил Комиссию учесть то обстоятельство, что в действиях Заявителя присутствуют признаки недобросовестного поведения. По истечении десятидневного моратория на заключение договора (а именно 26.10.2021 года), Заказчиком 28.10.2021 года направлен в адрес Заявителя проект договора для подписания.

Вместе с тем, Заказчиком получен отказ ООО «Пирамида» от заключения договора на условиях поданной заявки и предложение об увеличении

цены.

Согласно пункту 6.2.2. Закупочной документации отказом (уклонением) от заключения договора, в частности, признается, прямой отказ от подписания, выраженный в письме победителя закупки. Аналогичное требование установлено в пункте 13.2.8 Положения о закупках ПАО «Фортум».

В связи с прямо выраженным отказом от заключения договора со стороны Заявителя, 18.11.2021 года Комиссией Заказчика принято решение об аннулировании протокола подведения итогов № 32110647864-02. Указанные сведения размещены в ЕИС 19.11.2021 года.

Таким образом, подача жалобы Заявителем направлена на изыскание всевозможных способов отмены результатов проведенной Закупки, что не соответствует принципу добросовестного поведения участника по смыслу статьи 10 ГК РФ.

Проанализировав заявку Заявителя, а также представленные материалы к делу, Комиссия приходит к выводу о необоснованности доводов жалобы Заявителя.

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 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 «Пирамида» (ОГРН: 1077448007097, ИНН: 7448092279) на действия ПАО «Фортум» (ОГРН: 1058602102437, ИНН: 7203162698) при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмом Московского УФАС России от 18.11.2021 № ЕО/70331/21.

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