

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-3245/2023 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

20.03.2023 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 «ТСК»;

в отсутствие представителей ООО «РТС-Тендер», уведомленных надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 13.03.2023 № НП/10849/23;

рассмотрев жалобу «...» (далее - Заявитель) на действия АО «ТСК» (далее — Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку дверей противопожарных, люков противопожарных, ворот противопожарных, фурнитуры (реестровый № 32312110099, 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.

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, 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) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной 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 требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках.

Согласно доводам жалобы, нарушение со стороны Заказчика выразилось в неправомерном отклонении заявки Заявителя от дальнейшего участия в Закупке.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения и материалы, истребованные антимонопольным органом.

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.

Согласно части 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.

При проведении Закупки Заказчик руководствовался нормами Закона о закупках и Положения о закупках товаров, работ, услуг акционерного общества «Тоннельстройкомплект», приложение № 1 к протоколу внеочередного общего собрания акционеров АО «ТСК» Протокол № 1 от 16.08.2022 (далее – Положение о закупке).

Комиссией установлено, что 10.02.2023 на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок <http://zakupki.gov.ru> размещено извещение № 32312110099 о проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку дверей противопожарных, люков противопожарных, ворот противопожарных, фурнитуры.

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.

Также в силу пункта 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации подлежат указанию требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

При этом согласно части 6 статьи 3 Закона о закупках не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

Согласно протоколу рассмотрения первых частей заявок на участие в аукционе № 2648330, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства от 01.03.2023 заявка № 3 (Заявитель) была отклонена ввиду следующего: иное основание в соответствии с положением о закупке, а именно: в Приложении № 1 к Техническому заданию в Спецификации на поставку дверей противопожарных, люков противопожарных, ворот противопожарных, фурнитуры

перечислены необходимые к поставке товары в количестве 78 позиций, далее в том же Приложении указаны укрупненные технические характеристики к перечню товара указанные в Спецификации. Участник закупки не предоставил в своей заявке предложение на весь перечень товара указанный в Спецификации (Приложение №1 к Техническому заданию).

Заявитель указывает, что в техническом задании Заказчик в пункте 9 приложения № 1 к техническому заданию привел спецификацию, после которой приведены «Краткие характеристики поставляемого товара».

Заявитель заполнил первую часть: согласие и описание технических характеристик поставляемых материалов, а также заполнил «Краткие характеристики поставляемого товара» согласно приведенной инструкции.

При этом Заявитель указывает, что поскольку товары, перечисленные в спецификации, не имели описательного текста с учетом слов и знаков, используемых в инструкции, им не были приведены данные характеристики.

При этом Заявитель обращает внимание, что он выразил согласие на поставку товара и материалов согласно техническому заданию, проекта договора и закупочной документации.

Вместе с тем Комиссия отмечает следующее.

В соответствии с пунктом 13.2 закупочной документации первая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать:

- 1) согласие участника электронного аукциона на поставку товара, выполнение работы или оказание услуги на условиях, предусмотренных документацией об электронном аукционе и не подлежащих изменению по результатам проведения электронного аукциона (такое согласие дается с применением программно-аппаратных средств электронной торговой площадки);
- 2) при осуществлении закупки товара или закупки работы, услуги, для выполнения, оказания которых используется товар:
 - а) наименование страны происхождения товара (в случае установления Заказчиком в извещении о проведении электронного аукциона, документации об электронном аукционе условий, запретов, ограничений допуска товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств);
 - б) конкретные показатели товара, соответствующие значениям, установленным в документации об электронном аукционе, и указание на товарный знак (при наличии). Информация, предусмотренная настоящим подпунктом, включается в заявку на участие в электронном аукционе в случае отсутствия в документации об электронном аукционе указания на товарный знак или в случае, если участник закупки предлагает товар, который обозначен товарным знаком, отличным от товарного знака, указанного в документации об электронном аукционе.

При этом согласно пункту 13.5 закупочной документации заявка участника закупки, не должна содержать недостоверной информации, в том числе сведений, допускающих двусмысленные толкования и разночтения.

В свою очередь, в приложении № 1 к техническому заданию Заказчиком установлена спецификация на поставку дверей противопожарных, люков противопожарных, ворот противопожарных, фурнитуры. Данная спецификация включает в себя 78 позиций ((двери металлические и фурнитура к ним). Далее Заказчик установил краткие характеристики поставляемого товара и основные технические характеристики продукции по 18 позициям.

На заседании Комиссии Заказчик пояснил, что им указан весь перечень необходимой продукции в табличной части, при этом указаны технические характеристики продукции с укрупненным описанием товара, то есть, одно описание подходит под несколько товаров, указанных в спецификации.

Между тем, Комиссия проанализировала техническое предложение Заявителя и установила, что Заявителем указаны характеристики только на 18 позиций, при этом в отношении остальных позиций отсутствуют конкретные показатели

То есть, Комиссия считает необходимым отметить, что Заявителем в техническом предложении представлены характеристики только в отношении части товара.

Комиссия также обращает внимание, что согласно пункту 18.2 закупочной документации договор по результатам проведенной закупки заключается на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки путем включения условий исполнения договора, предложенных участником закупки, с которым заключается договор, в проект договора, являющийся неотъемлемой частью документации о закупке. Изменения проекта договора после проведения закупки не допускаются. Заказчик направляет (передает) проект договора победителю в срок не позднее трех рабочих дней со дня подписания протокола, составленного по итогам проведения конкурентной закупки.

Соответственно, в проект договора будет включено, в том числе, техническое предложение победителя оспариваемой Закупки.

В соответствии с частью 1 статьи 432 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) договор считается заключенным, если между сторонами в требуемой в подлежащих случаях форме достигнуто соглашение по всем существенным условиям. Существенными являются условия о предмете договора, условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида.

Из приведенной нормы следует, что существенным условием договора поставки является условие о товаре, которое согласно части 3 статьи 455 ГК РФ, с учетом положений части 5 статьи 454 ГК РФ, считается согласованным, если договор позволяет определить наименование и количество товара.

Соответственно, наличие характеристик в отношении только части позиций в техническом предложении Заявителя приводит к невозможности исполнения договора ввиду отсутствия данной информации у Заказчика о поставляемом товаре.

В свою очередь, согласно пункту 7.4 закупочной документации участник процедуры закупки, подавший заявку, не допускается Закупочной комиссией к участию в закупке в случае:

- несоответствия участника процедуры закупки товаров, работ, услуг обязательным требованиям к участникам закупок, установленным в извещении и/или документации о проведении закупки в соответствии с пунктом 7.1. настоящей документации;

- несоответствия участника процедуры закупки требованиям, установленным в извещении и/или документации о проведении закупки в соответствии с пунктом 7.2 настоящей документации;

- отсутствия в составе заявки предложения о функциональных характеристиках (потребительских свойствах) и качественных характеристиках товара, качестве работ (услуг) в случае, если предоставление таких предложений является обязательным в соответствии с извещением/документацией о закупке, либо согласия участника процедуры закупки на исполнение договора на условиях, указанных в извещении и/или документации о закупке.

- непредставления в составе заявки обязательных для предоставления документов и сведений, предусмотренных настоящей документацией об аукционе;

- наличия недостоверной информации в документах и сведениях, предоставленных участником процедуры закупки в составе заявки;

- несоответствие заявки на участие требованиям документации о закупке.

Соответственно, в связи с наличием некорректного технического предложения в составе заявки Заявителем Комиссия считает решение закупочной комиссии об отклонении заявки Заявителя правомерным, принятым в соответствии с требованиями Закупочной документации и требований Закона о закупках.

Комиссия также обращает внимание, что Заявителем не подавались запросы разъяснений положений закупочной документации.

При этом из 5 поданных заявок Комиссия отмечает, что 3 участника представили технические предложение с характеристиками в отношении всех позиций спецификации.

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу о необоснованности довода жалобы и не усматривает в действиях Заказчика нарушений Закона о закупках и положений закупочной документации при проведении Закупки.

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 Комиссия 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.

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 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).

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки конкретных фактических обстоятельств, установленных на заседании и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу о признании жалобы Заявителя необоснованной.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу «...» на действия АО «ТСК» (ИНН: 7702661082; ОГРН: 1077764074190) при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 13.03.2023 № НП/10849/23.

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