

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-2482/2023 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

01.03.2023

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 Финансового университета,

в отсутствие представителей ООО «РТН», извещенных надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 21.02.2023 № НП/8036/23,

рассмотрев жалобу ООО «РТН» (далее - Заявитель) на действия Финансового университета (далее — Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на выполнение работ по текущему ремонту центральных лестниц здания учебного корпуса, расположенного по адресу: г. Москва, Ленинградский проспект, д. 49/2 (ЭА 23-10) (реестровый № 32312111409) (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.

Рассмотрение жалобы проводилось в дистанционном режиме посредством видеоконференцсвязи.

Инструкция по подключению и использованию системы TrueConf размещена на официальном сайте Московского УФАС России по ссылке: <https://moscow.fas.gov.ru/page/17962>.

Заявлений о невозможности подключения к сеансу в назначенное время, а также возражений относительно рассмотрения жалобы посредством видеоконференцсвязи от Заявителя, которому направлялось уведомление о принятии жалобы к рассмотрению, в Управление не поступало.

Таким образом, учитывая, что указанное лицо надлежащим образом извещено о дате, времени и способе рассмотрения жалобы заблаговременно, Комиссия Московского УФАС считает возможным провести дистанционное рассмотрение жалобы в отсутствие представителей Заявителя.

Согласно части 16 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, рассмотрение жалобы по существу осуществляется комиссией антимонопольного органа. Неявка лиц, надлежащим образом уведомленных (уведомленных посредством направления антимонопольным органом уведомления, предусмотренного частью 11 настоящей статьи) о времени и месте рассмотрения жалобы по существу, не является препятствием для такого рассмотрения.

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, Закупочная документация, в том числе, Техническое задание, не содержит технические и функциональные характеристики (потребительские свойства) каждого из закупаемых товаров, используемых при выполнении монтажных работ. В связи с чем, порядок изложения Заказчиком технических требований к товарам, установленным в документации, не позволяет участнику Закупки представить надлежащее предложение, поскольку Заказчик, не учитывая предмет закупки, не установил

конкретные параметры материалов, подлежащих использованию при выполнении монтажных работ, которые объективно затрудняют подачу надлежащей заявки, что недопустимо при проведении конкурентной процедуры.

Представитель Заказчика с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения и материалы.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее, 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.

Согласно пункту 1 части 6.1. статьи 3 Закона о закупках в описании предмета закупки указываются функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки.

Требованиями части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе установленные заказчиком требования к качеству, техническим характеристикам товара, работы, услуги, к их безопасности, к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы и иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

Комиссией установлено, что 10.02.2023 Заказчик на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (<http://zakupki.gov.ru>) (далее – ЕИС), а также на сайте электронной площадки АО «ТЭК-Торг» (<http://www.tektorg.ru>), разместил информацию о проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на выполнение работ по текущему ремонту центральных лестниц здания учебного корпуса, расположенного по адресу: г. Москва, Ленинградский проспект, д. 49/2 (ЭА 23-10) (реестровый № 32312111409) (далее – аукцион, процедура).

Так, в соответствии с пунктом 30 Информационной карты предложение участника закупки о поставке товара, работы, услуги, являющихся предметом закупки, описание их количественных, качественных, технических характеристик, функциональных характеристик (потребительских свойств) товара должно быть представлено по форме 1 раздела 1.4. «Образцы форм основных документов, включаемых в заявку» в соответствии с требованиями пункта 3.6 подраздела 3 раздела 1.2. «Общие условия проведения аукциона».

При описании условий и предложений участнику закупки необходимо применять общепринятые обозначения и наименования в соответствии с требованиями действующих нормативных правовых актов, если иное не указано в части II «ТЕХНИЧЕСКАЯ ЧАСТЬ».

Пунктом 3.6.2 Закупочной документации установлено, что требования к качеству, техническим характеристикам товара, работ, услуг, требования к их безопасности, требования к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, требования к размерам, упаковке, отгрузке товара, требования к результатам работ и иные показатели, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемых работ, оказываемых услуг потребностям заказчика, приведены в техническом задании части II «ТЕХНИЧЕСКАЯ ЧАСТЬ» документации и проекте контракта части III «ПРОЕКТ КОНТРАКТА» документации.

В соответствии с пунктом 3.6.3 Закупочной документации Участник закупки представляет описание выполняемых работ, оказываемых услуг, их количественные, технические и качественные характеристики таким образом, чтобы представленное предложение подтверждало соответствие предлагаемых к выполнению работ, услуг требованиям технического задания части II «ТЕХНИЧЕСКАЯ ЧАСТЬ». Предложение участника закупки в отношении выполняемых работ, услуг должно быть представлено по форме 1 раздела 1.4. «Образцы форм основных документов, включаемых в заявку». В случае если при выполнении работ или оказании услуг используется товар, то сведения о товаре участник закупки должен представить в соответствии с подпунктом 3.6.4 настоящего пункта.

В соответствии с пунктом 3.6.4 Закупочной документации Участник закупки должен представить описание предлагаемого к поставке товара, в случае если он является предметом закупки или используется при выполнении работ (оказании услуг), указать его конкретные количественные, технические, функциональные, качественные, эксплуатационные (при необходимости) и иные характеристики для определения соответствия поставляемого (используемого при выполнении работ, услуг) товара потребностям заказчика, указанным в техническом задании (в том числе в приложениях к техническому заданию) части II «ТЕХНИЧЕСКАЯ ЧАСТЬ» документации об аукционе (далее – техническое задание), по форме 1 раздела 1.4. «Образцы форм основных документов, включаемых в заявку».

Участник закупки представляет в любой удобной форме или по форме, установленной заказчиком, информацию о конкретных показателях предлагаемого к поставке товара или товара (оборудования, материала), используемого при выполнении работ, оказании услуг, соответствующих значениям, установленным техническим заданием и подлежащих проверке заказчиком при приемке товара, выполненных работ, оказанных услуг, а также сведения о товарном знаке (его словесном обозначении) (при наличии), знаке обслуживания (при наличии), фирменном наименовании (при наличии), патенте (при наличии), полезных моделях (при наличии), промышленных образцах (при наличии), наименовании страны происхождения товара.

Заявитель в жалобе ссылается на то, что в документации отсутствует указание на конкретный пункт в Документации, где установлены требования к используемому товару, но при этом, в п. 5 Части II. «ТЕХНИЧЕСКАЯ ЧАСТЬ» присутствует «Ведомость объемов работ», где в пятом столбце «Примечание» присутствуют товары, по которым Заказчик требует предоставление конкретных показателей.

Так, в ведомости работ указано следующее:

6.	Монтаж светильников потолочных (с лампочками, если предусмотрены).	шт.	10	Потолочный светильник Artī Lampadari Vigilanza E лампочками (30шт) или эквивалент. Фото (2).
----	--	-----	----	--

или в строке 13 Ведомости работ:

13.	Монтаж кабель-канала ПВХ шириной до 100мм.	м.п.	25	Кабель-канал Legrand или эквивалент.
-----	--	------	----	--------------------------------------

По мнению Заявителя, из положений инструкции следует, что значение «или эквивалент» указывать в заявке недопустимо. Однако у участника отсутствует возможность предоставить эквивалентный товар, поскольку в описании отсутствуют какие-либо параметры эквивалентности.

Таким образом, по мнению Заявителя, установленные Заказчиком требования к товару, используемому для выполнения работ, не позволяет участнику Закупки представить надлежащее предложение.

Вместе с тем Комиссия считает необходимым отметить следующее.

В соответствии с пунктом 3 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик должен в случае использования в описании предмета закупки указания на товарный знак необходимо использовать слова «(или эквивалент)».

Комиссией установлено, что Заказчиком в Закупочной документации, а именно в пункте 5 Технического задания «Ведомость объемов работ» представлено описание работ и перечень материалов, используемых при выполнении работ. При этом, при указании товарного знака Заказчик предоставляет право участнику использовать эквивалент, например:

6.	Монтаж светильников потолочных (с лампочками, если предусмотрены).	шт.	10	Потолочный светильник Arti Lampadari Vigilanza 1 лампочками (30шт) или эквивалент. Фото (2).
13.	Монтаж кабель-канала ПВХ шириной до 100мм.	м.п.	25	Кабель-канал Legrand или эквивалент.
14.	Монтаж запорной арматуры.	шт.	4	Клапан с термоголовкой прямой STOUT SHT-0001 эквивалент - 2шт. Клапан прямой STOUT SVT-0003-000020 3/4 или эквивалент
18.	Окраска металлических оконных рам (витражей).	м2	20	Эмаль по металлу белая Тиккурилла или эквивалент.
19.	Окраска откосов и декоративных обрамлений витражных окон.	м2	35	Краска акриловая белая Тиккурилла или эквивалент.
21.	Огрунтовка косоура лестницы.	м2	12	Грунтовка глубокого проникновения для внутренних р эквивалент.
22.	Окраска косоура лестницы краской водоэмульсионной (на подготовленную поверхность).	м2	12	Краска водоэмульсионная белая Тиккурилла или экви
23.	Огрунтовка потолков.	м2	45	Грунтовка глубокого проникновения для внутренни покраской Ceresit или эквивалент.
24.	Окраска потолков краской водоэмульсионной.	м2	45	Краска водоэмульсионная белая Тиккурилла или экви
26.	Огрунтовка внутренней части лестницы снизу (потолок).	м2	90	Грунтовка глубокого проникновения для внутренних р эквивалент.
27.	Окраска внутренней части лестницы снизу (потолок).	м2	90	Краска водоэмульсионная белая Тиккурилла или экви
29.	Огрунтовка откосов дверных.	м2	14	Грунтовка глубокого проникновения для внутренних р эквивалент.
30.	Окраска откосов дверных.	м2	14	Краска водоэмульсионная белая Тиккурилла или экви
32.	Огрунтовка стен лестничных клеток.	м2	250	Грунтовка глубокого проникновения для внутренних р эквивалент.
35.	Окраска молдингов настенных из полиуретана (ранее установленных)	м.п.	140	Краска водоэмульсионная белая Тиккурилла или экви
36.	Монтаж молдингов декоративных под рамки для последующего нанесения в них декоративной штукатурки.	м.п	140	Молдинг декоративный из полиуретана европла эквивалент. Фото (6).
37.	Окраска молдингов	м.п	140	Краска водоэмульсионная белая Тиккурилла или экви молдинга 5см.
41.	Выравниванием поверхности с установкой уголка защитного, окраска откосов оконных.	м2	15	Штукатурка гипсовая. Профиль оцинкован. 30x30 мм Краска водоэмульсионная белая Тиккурилла или экви
43.	Монтаж выключателя настенного одноклавишного.	шт.	1	ИЕК или эквивалент.
50.	Монтаж и подключение бра настенных.	шт.	10	Настенный светильник Eurosvet Kleo 60006/1, E27, 60 В шт., цвет арматуры: бронзовый, цвет плафона: белый Фото (7).

Таким образом, Заказчик руководствуясь требованиями п. 3 ч. 1.6 статьи 3 Закона о закупках установил в Закупочной документации требования товару, используемому при выполнении работ предусматривающие возможности поставки эквивалента.

Согласно письму ФАС России от 25 июня 2020 года ИА/53616/20 Заказчик при проведении закупки работ, услуг не вправе требовать предоставления в составе заявки конкретных показателей товара, соответствующих значениям, установленным в документации о закупке, указание на товарный знак (при наличии), если:

- 1) товар не передается заказчику по товарной накладной или акту передачи;
- 2) товар не принимается к бухгалтерскому учету заказчика в соответствии с Федеральным законом от 06.12.2011 N 402-ФЗ "О бухгалтерском учете";
- 3) товаром являются строительные и расходные материалы, моющие средства и т.п., используемые при выполнении работ, оказании услуг, без которых невозможно выполнить (оказать) такую работу (услугу).

Согласно разъяснениям ФАС России, участники в заявке предоставляют исключительно «согласия» при закупке любых работ, услуг, при выполнении (оказании) которых используется товар, то есть товар, который не передается заказчику.

В настоящем случае предметом закупки является «Выполнение работ по текущему ремонту центральных лестниц здании учебного корпуса, расположенного по адресу: г. Москва, Ленинградский проспект, д. 49/2».

Вместе с тем, согласно пункту 3.2.1 Закупочной документации для целей настоящей документации под заявкой на участие в аукционе понимается предоставляемое участником закупки через ЭТП согласие на поставку товара, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом аукциона, на условиях настоящей документации, сделанное в электронной форме с использованием функционала и в соответствии с регламентом данной ЭТП, с приложением полного комплекта документов, содержание которых соответствует требованиям настоящей документации, оформленного в соответствии с положениями настоящего подраздела.

Кроме того, форма заявки на участие в аукционе в электронной форме предусматривает именно сообщение о согласии выполнить работы в соответствии с требованиями документации о закупке, включая проект договора, и на условиях, которые были представлены в первой части заявки на участие в аукционе, которое является неотъемлемой частью заявки на участие в закупке.

В соответствии с Инструкцией не допускается указание неконкретных характеристик товара, в том числе указание нескольких товарных знаков (моделей) или указание товарного знака со словами «или эквивалент» в отношении одного товара.

Таким образом, исходя из требований Закупочной документации участнику в составе заявки необходимо представить согласие выполнить работы в соответствии с требованиями документации о закупке, а также конкретные характеристики товара, используемого для выполнения работ, в случае предоставления эквивалентна, представить свои технические характеристики эквивалентного товара.

В данном случае, Заказчиком установлены исчерпывающие требования к товару, используемому при выполнении работ. В свою очередь, участник вправе предложить свои технические характеристики товара с учетом параметров эквивалентности товара, установленных в Закупочной документации.

При этом, учитывая, что предметом закупки является выполнение работ по текущему ремонту, указание в данном случае в Закупочной документации параметров эквивалентности товара, используемого при выполнении работ не требуется.

Вместе с тем Заявитель на заседание Комиссии не явился, обратного не доказал.

Комиссия также отмечает, что при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки (пункт 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках).

Одной из целей Закона о закупках является удовлетворение потребностей заказчиков в удовлетворении нужд в товарах, работах, услугах, в том числе для целей коммерческого использования, с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств (ч. 1 ст. 1 Закона о закупках).

Из взаимосвязи положений Закона о закупках следует, что заказчики, осуществляющие закупку по правилам данного закона должны таким образом определить требования к закупаемым товарам, работам, услугам, чтобы, с одной стороны, повысить шансы на приобретение товара/оказание услуг именно с теми характеристиками, которые им необходимы, соответствуют их потребностям, а с другой стороны, необоснованно не ограничить количество участников закупки.

При этом Закон о закупках не содержит норм, ограничивающих право заказчика включать в документацию требования к объекту закупки, которые являются для него значимыми и необходимыми для выполнения соответствующих функций, равно как и норм, обязывающих заказчика устанавливать в этой документации, вопреки его потребностям, такие требования к характеристикам объекта закупки, которые соответствовали бы всем существующим видам товаров, работ, услуг.

В связи с изложенным, Комиссия приходит к выводу, что указание Заказчиком в Закупочной документации оспариваемых Заявителем требований обусловлены его потребностями.

Таким образом, поскольку требования, установленные Заказчиком, в равной мере относятся ко всем хозяйствующим субъектам, имеющим намерение принять участие в закупке, не приводят к нарушению антимонопольных запретов, то нарушения положений приведенных норм Закона о закупках отсутствуют.

В пункте 6 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 16.05.2018) Верховным Судом Российской Федерации указано, что уменьшение числа участников закупки в результате предъявления к ним требований само по себе не является нарушением принципа равноправия, если такие требования предоставляют заказчику дополнительные гарантии выполнения победителем закупки своих обязательств и не направлены на установление преимуществ отдельным лицам либо на необоснованное ограничение конкуренции.

В материалы дела Заявителем не представлено доказательств, что оспариваемые требования влекут предоставление преимуществ конкретному хозяйствующему субъекту.

Кроме того, Комиссией установлено, что на участие в закупке подано 9 заявок, которые признаны допущенными для дальнейшего участия, что также свидетельствует об отсутствии ограничений при подаче заявки с учетом вышеизложенных требований Закупочной документации.

На основании изложенного, в данном конкретном случае, Комиссия приходит к выводу, что установленные Заказчиком в Закупочной документации требования не могут рассматриваться как ограничение круга потенциальных участников закупки.

Вместе с тем, 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).

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 доводов жалобы.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «РГТН» (ИНН: 7702810383; ОГРН: 1137746195751) на действия Финансового университета (ИНН: 7714086422; ОГРН: 1027700451976) при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 21.02.2023 № НП/8036/23.

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