

Заказчику, комиссии заказчика:

МПП ВКХ «Орелводоканал»

302028, Орловская обл, г. Орел, ул. Пионерская, д.8

E-mail: 57voda@gmail.com

Заявителю:

ООО «Гидромашина»

302010, г. Орел, ул. Комсомольская, д. 263, пом. 190

E-mail: info@gidromashina.ru

Оператору ЭП:

ООО «РТС-ТЕНДЕР»

E-mail: ko@rts-tender.ru

Извещение № 32312529379

РЕШЕНИЕ

по делу № 057/10/18.1-431/2023

17.08.2023

г. Орёл

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Орловской области (далее – Орловское УФАС России, Управление) по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон «О защите конкуренции»), в составе: <...> (далее – Комиссия) посредством интернет-видеоконференции с использованием сервиса видеоконференций TrueConf,

при участии представителей:

заказчика – МПП ВКХ «Орелводоканал» (далее – Заказчик): <...> ,

заявителя – ООО «Гидромашина» (далее – Заявитель): <...> ,

в соответствии со статьей 18.1 Закона «О защите конкуренции», рассмотрев жалобу Заявителя на действия комиссии Заказчика при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на поставку погружного канализационного насоса (на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок <http://zakupki.gov.ru> извещение № 32312529379, далее – Аукцион) (далее – Жалоба),

УСТАНОВИЛА:

Из Жалобы следует, что комиссия Заказчика неправомерно отклонила заявку Заявителя на участие в Аукционе.

02.08.2023 уведомление № 057/10/18.1-431/2023 о поступлении жалобы и о приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу, а также Жалоба были размещены в Базе Решений ФАС России – <https://br.fas.gov.ru> и направлены в адреса лиц, участвующих в рассмотрении дела.

Рассмотрение дела № 057/10/18.1-431/2023 было назначено на 09.08.2023.

09.08.2023 в ходе рассмотрения дела была установлена необходимость в получении дополнительной информации, в связи чем срок принятия решения был продлен до 17.08.2023.

В ходе заседания Комиссии 17.08.2023 представители Заявителя поддержали позицию, изложенную в Жалобе, а также сообщили, что требованиям, указанным в техническом задании документации об Аукционе не соответствует ни один из существующих погружных канализационных насосов. Полагают, что в действиях Заказчика и комиссии Заказчика содержатся признаки нарушения Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон № 223-ФЗ), а также статей 11.1 и 14.8 Закона «О защите конкуренции».

Представители МПП ВКХ «Орелводоканал» сообщили, что Жалобу считают необоснованной, поскольку комиссия Заказчика

действовала в соответствии с Законом № 223-ФЗ, Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд МПП ВКХ «Орелводоканал» (далее – Положение о закупке) и документацией об Аукционе.

Комиссия, заслушав пояснения представителей Заявителя и Заказчика, изучив документы и сведения, имеющиеся в материалах дела, пришла к следующим **ВЫВОДАМ**:

Частью 6 статьи 3 Закона № 223-ФЗ установлено, что заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. 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 пункту 1 части 10 статьи 4 Закона № 223 в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные заказчиком и предусмотренные техническими регламентами в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

Аналогичные положения содержатся в пункте 14.3.1 Положения о закупке.

Требования к закупаемому товару содержатся в Техническом задании (приложение № 2 к документации об Аукционе).

В соответствии с пунктом 7.1.3 документации об Аукционе по

результатам рассмотрения первых частей заявок на участие в электронном аукционе, закупочная комиссия принимает решение о допуске участника закупки, подавшего заявку на участие в таком аукционе, к участию в нем и признании этого участника закупки участником такого аукциона или об отказе в допуске к участию в таком аукционе в порядке и по основаниям, которые предусмотрены настоящей документацией.

Пунктом 7.1.4 документации об Аукционе установлено, что участник электронного аукциона не допускается к участию в случае:

- 1) непредоставления информации, предусмотренной настоящей документацией или предоставления недостоверной информации;
- 2) несоответствия информации, предусмотренной настоящей документацией, требованиям документации о таком аукционе.

Аналогичные положения содержатся в пунктах 31.3 – 31.4.2 Положения о закупке.

В соответствии с протоколом рассмотрения первых частей заявок на участие в Аукционе от 18.07.2023 заявка Заявителя с порядковым номером 3 не была допущена к участию в Аукционе ввиду несоответствия показателей товара требованиям Технического задания (пункты 2.9, 3, 3.4, 3.6, 4.5, 4.6).

В Техническом задании Заказчиком установлены следующие требования:

Наименование поставляемого товара, его количество	№ показателя п/п	Показатели, позволяющие определить соответствие закупаемых товара, работы, услуги установленным заказчиком требованиям, с указанием максимальных и (или) минимальных значений таких показателей, а также значений показателей, которые не могут изменяться	
		Наименование показателей товара	Требования к значениям (числовое, словесное, наличие/отсутствие) показателей товара, установленные Заказчиком, единица измерения
Погружной канализационный	2.9	Минимальный размер проточной части	190мм

насос Kaiquan 600WQ 4300-14-220 или эквивалент -1 шт.		рабочего колеса	
	3.	Фактический диаметр рабочего колеса	557мм
	3.4	Вторичное уплотнение вала Eagle Burgmann	SIC CARBON
	3.6	Плотность перекачиваемой жидкости	1100кг/м ³
	4.5	Номинальный ток	425А
	4.6	Максимальное потребление тока	425А

Комиссия изучила первую часть заявки Заявителя на участие в Аукционе и установила, что в ней содержатся следующие показатели товара:

по пункту 2.9 – 160 мм;

по пункту 2.9 – 660 мм;

по пункту 3.4 – Graphite/sic\$;

по пункту 3.6 – 1000 кг/м³;

по пункту 4.5 – 437 А;

по пункту 4.5 – 437 А.

Таким образом, показатели товара, указанные Заявителем в первой части заявки на участие в Аукционе не соответствуют требованиям Заказчика, указанным в документации об Аукционе.

При указанных обстоятельствах Комиссия не усматривает нарушений в действиях комиссии Заказчика, принявшей решение отказать Заявителю в допуске к участию в Аукционе.

Относительно довода Жалобы о том, что в Техническом задании Заказчиком установлены некорректные показатели товара, Комиссия отмечает следующее.

В соответствии с частью 11 статьи 3 Закона № 223 в случае, если обжалуемые действия (бездействие) совершены заказчиком, комиссией по осуществлению закупок, оператором электронной площадки после окончания установленного в документации о конкурентной закупке срока подачи заявок на участие в закупке, обжалование таких действий (бездействия) может осуществляться только участником закупки, подавшим заявку на участие в закупке.

В целях соблюдения баланса частных и публичных интересов Законом № 223 регламентирован и детерминирован порядок обжалования действий заказчиков лицами, не подававшими заявку на участие в закупке, а также порядок и случаи обжалования действий заказчика лицами, подавшими заявку на участие в закупке. Процессуальные поводы для обращения этих категорий лиц в антимонопольный орган является разными: лица, подавшие заявку на участие в закупке вправе обжаловать как положения документации о закупке, так и действия заказчика совершенные после окончания установленного в документации о конкурентной закупке срока подачи заявок на участие в закупке, а лица, не подававшие заявку – лишь действия заказчика, хронологически предшествующие окончанию срока подачи заявок, поскольку именно до этой даты объявляется закупка, разрабатывается и размещается закупочная документация, заказчик обеспечивает информационное сопровождение, связанное с подачей заявок.

Лица, не подававшие заявку на участие в закупке, не лишены права оспорить положения закупочной документации, но реализовать такое право, с целью обеспечения баланса интересов сторон и стабильности правопорядка, эти лица обязаны до окончания срока подачи заявок.

Такой правовой подход отвечает и общей концепции проведения закупочных процедур, в частности положениям законодательства о контрактной системе, которым установлен аналогичный правопорядок, при котором лица, не подававшие заявки, вправе оспорить закупочную документацию в антимонопольном органе до окончания срока подачи заявок.

В то же время лица, подавшие заявку на участие в закупке, также вправе оспорить положения документации до окончания срока подачи заявок, поскольку иное означало бы нарушение принципа равенства участников гражданских правоотношений (часть 1 статьи 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ)).

По смыслу части 11 статьи 3 Закона № 223 законодатель детерминировал обжалование действий, совершенных после окончания срока подачи заявок, и оспаривание действий, предшествующих этому сроку, куда относится и оспаривание положений документации.

На этой стадии лица, подавшие заявку на участие в закупке, и не подававшие заявок, находятся в равном положении и пользуются

равными правами относительно оспаривания положений документации.

Напротив, предоставление лицам, подавшим заявку на участие в закупке, право оспаривать положения документации после окончания срока подачи заявок, а также после отклонения заявок свидетельствовало бы о предоставлении таким участникам необоснованных и незаконных преимуществ, что нарушало бы права заказчиков и явно не соответствовало бы балансу частных и публичных интересов (на необходимость соблюдения которого указал Конституционный Суд Российской Федерации в Постановлении от 29.03.2011 № 2-П) и принципу стабильности публичных правоотношений, а также принципу добросовестной реализации прав и законных интересов (часть 3 статьи 1 ГК РФ), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (часть 4 статьи 1 ГК РФ), недопустимости злоупотребления правом (часть 1 статьи 10 ГК РФ).

Подаявая заявку, участник соглашается с положениями извещения (документации) и, в случае несогласия с ее положениями, должен своевременно определиться с необходимостью оспаривания документации (извещения).

Таким образом, в связи с тем, что Жалоба была подана после даты окончания подачи заявок на участие в Аукционе, Комиссией не может быть рассмотрен в рамках настоящего дела довод Заявителя относительно содержания документации об Аукционе.

Аналогичная позиция изложена в письмах Федеральной антимонопольной службы от 25.06.2019 № МЕ/53183/19, от 22.09.2022 № ДФ/87946/22, от 27.10.2022 № ПИ/98558/22.

В части довода Заявителя о наличии в действиях Заказчика признаков нарушения статей 11.1 и 14.8 Закона «О защите конкуренции» Комиссия отмечает, что Законом «О защите конкуренции» установлены различные порядки рассмотрения поступающих в антимонопольный орган жалоб, обращений, заявлений:

- в порядке, установленном статьей 18.1 Закона «О защите конкуренции», антимонопольными органами рассматриваются жалобы на нарушения процедуры торгов и порядка заключения договоров;

- в порядке, установленном главой 9 Закона «О защите конкуренции», рассматриваются заявления о нарушении антимонопольного законодательства.

Основной задачей антимонопольного органа при реализации полномочий, установленных статьей 18.1 Закона «О защите конкуренции», является оперативное пресечение нарушений действующего законодательства при проведении процедуры торгов, о чем свидетельствуют сжатые сроки рассмотрения жалоб.

Таким образом, статьей 18.1 Закона о защите конкуренции предусмотрен специальный порядок рассмотрения жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров.

Следовательно, довод Заявителя о нарушении Заказчиком статей 11.1 и 14.8 Закона «О защите конкуренции» не может быть рассмотрен Комиссией в рамках настоящего дела, в связи с чем Комиссия считает целесообразным передать в установленном порядке материалы настоящего дела для рассмотрения в соответствии с требованиями Закона «О защите конкуренции» вопроса о наличии/отсутствии в действиях Заказчика нарушения статей 11.1 и 14.8 Закона «О защите конкуренции».

На основании вышеизложенного, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона «О защите конкуренции», Комиссия,

Р Е Ш И Л А:

1. Признать жалобу ООО «Гидромашина» необоснованной.
2. Приостановление проведения Аукциона отменить.
3. Передать в установленном порядке материалы настоящего дела для рассмотрения вопроса о наличии/отсутствии в действиях МПП ВКХ «Орелводоканал» признаков нарушения антимонопольного законодательства.

Председатель Комиссии:

<...>

Члены Комиссии:

<...>

<...>

На основании части 23 статьи 18.1 Закона «О защите конкуренции» решение или предписание комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания.