

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-7302/2023 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

08.06.2023

г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

рассмотрев жалобу ООО «ЭнергоПромСервис» (далее — Заявитель) на действия АО«УРСТ» (далее — Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку световых указателей на объект строительства Московского метрополитена: «Троицкая линия метрополитена, станция метро «Новаторская» - станция метро «Бачуринская» (реестровый № 32312354879, 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, 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) 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.

В своей жалобе Заявитель выражает несогласие с отклонением своей заявки на участие в Закупке, также указывает на неправомерные требования в Закупочной документации.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, и на заседание Комиссии представил письменные возражения, а также иные истребованные антимонопольным органом документы.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссией установлено следующее.

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.

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 руководствуется требованиями Положения о закупках товаров, работ, услуг АО «УРСТ», утвержденного Решением Совета

директоров АО «УРСТ» (далее — Положение о закупке).

Согласно протоколу рассмотрения первых частей заявок на участие в аукционе в электронной форме от 24.05.2023 № 29-0223-АЭФ-УРСТ заявка Заявителя отклонена по следующим основаниям:

«В соответствии с п.13.4.4 и п.13.4.8 ст.13 Положения о закупках. В нарушение раздела «г» пп.3 п.8.11, п.14.1.6 ст.14 Положения о закупках и п.15 (состав первой части заявки) аукционной документации в составе заявки участника Пояснительная записка (Приложение №4 к аукционной документации) не соответствует требованиям аукционной документации, а именно: - в п.1-14 таблицы (Качественные и количественные характеристики поставляемого товара, установление которых обязательно) представлены марки товаров, не соответствующие требуемым маркам, указанным в Техническом задании (Приложение № 1 к аукционной документации). В соответствии с Техническим заданием (Приложение №1 к аукционной документации) поставка эквивалентного товара невозможна».

Заявитель с указанным отклонением не согласен, так как по его мнению, требование Закупочной документации о поставки светового указателя конкретного производителя является неправомерным и влечет ограничение конкуренции.

Комиссия оценивает позицию Заявителя критически ввиду следующего.

Качественные и количественные характеристики поставляемого товара установлены пунктом 8 Технического задания:

№ п/п	Наименование товара*	Марка товара	Артикул производителя	Знак безопасности	Кол-во и ед. изм. товара	PID
1	Световой указатель светодиодный	BS-CORVET-10D2-ELON V01	а26795	PS-40106, с указанием расстояния до станции в обоих направлениях	1 708 шт.	6742858 6855792 6881042 6881175 6881398 6910032 6912093 6912226 6928931 6979261
2	Световой	BS-CORVET-10-	а27157	PS-40106, с указанием расстояния до	24 шт	7042871 6912095 6912228

2	указатель светодиодный	S2ELON V01	α27107	станции в обоих направлениях	47 шт.	6928933 6979263
3	Световой	BS-GARDA-10-S1-	α24207	PP-17174	330 шт.	7042273 6647593
	указатель светодиодный	ELON V01				6647594 6742859 6742860 6881043 6881044 6881173 6881174 6881399 6881400 6910033 6910034
4	Световой указатель светодиодный	BS-COMPASS-10S1- ELON	α18794	PS-33336	272 шт.	6912090 6912223 6928928 6979258 7042268
5	Световой указатель светодиодный	BS-FLAG-10-S1- ELON	α17019	BL-3015B	303 шт.	6980103 7000734 7001167 7025855 7056148 7068268 7072650 7106944 7109581
6	Световой указатель светодиодный	BS-FLAG-10-S1ELON NST	α24608	BL-3015B	9 шт.	7000739
7	Световой указатель светодиодный	BS-TERON-10-S1- ELON	α17038	BL-3015	28 шт.	7051239 7055054 7089511

						7112867
8	Световой указатель светодиодный	BS-TERON-71-S1INEXI2	α15594	BL-3015	2 шт.	6647898
9	Световой указатель светодиодный	BS-IDON-10-S1-ELON	α17025	BL-3015B	204 шт.	6647069 6680570 6734180 6742946 6742999 6743074 6772700 6777233 6777440 7085015 7086132 7104409 7107912 7108368 7108922 7111840 7112023 7114665
10	Световой указатель светодиодный	BS-PILOT-10-S1-ELON	α17031	NPU-1818	110 шт.	6680568 6772697 6775988 6777229 6777438 7085018 7104412 7107913 7111844
11	Световой указатель светодиодный	BS-UNIVERSAL10-S1-ELON	α17039	NPU-3311	32 шт.	7077678
12	Световой указатель	BS-SPUTNIK-10S1-ELON	α17037	NPU-2424	3 шт.	6743000

13	Светодиодный Световой указатель светодиодный	BS-KURS-10-S1- ELON	а22175	BL-3517	3 шт.	6743073 7077684
14	Световой указатель светодиодный	BS-REGATA-10-S1- ELON	а26090	BL-3015B	1 шт.	6742947

При этом, согласно установленным требованиям, поставка эквивалентного товара невозможна в соответствии с разделом «г» пп.3 п.8.11 Положения о закупках АО «УРСТ».

Подпунктом «б» пункта 2 пункта 15 Закупочной документации установлено, что первая часть заявки на участие в аукционе в электронной форме должна в том числе содержать – конкретные показатели товара, соответствующие значениям, установленным в Документации.

В соответствии с пунктом 13.4.4 статьи 13 Положения о закупках участник процедуры закупки, подавший заявку, не допускается Закупочной комиссией к участию в закупке в случае несоответствия заявки на участие требованиям документации о закупке.

Комиссией установлено, что Заявителем в техническом предложении, являющемся частью заявки, были предложены к поставке марки товаров отличные от тех, что указаны в документации:

Требования документации				Предложение Заявителя	
№ п/п	Наименование товара*	Марка товара	Артикул производителя	Марка товара	Артикул производителя
1	Световой указатель светодиодный	BS-CORVET-10D2- ELON V01	а26795	ALCOR 6600-20 LED	1502000640
2	Световой указатель светодиодный	BS-CORVET-10S2- ELON V01	а27157	ALCOR 6600-10 LED	1502000630
3	Световой указатель светодиодный	BS-GARDA-10S1- ELON V01	а24207	MIZAR 6500-3 LED SP fire-proof	1502000770
4	Световой указатель светодиодный	BS-COMPASS10- S1-ELON	а18794	MIZAR 6500-3 LED SP fire-proof	1502000770
5	Световой указатель светодиодный	BS-FLAG-10-S1- ELON	а17019	MIZAR 6500-3 LED SP fire-proof	1502000770
6	Световой указатель светодиодный	BS-FLAG-10- S1ELON NST	а24608	MIZAR 6500-3 LED SP fire-proof	1502000770
7	Световой указатель светодиодный	BS-TERON-10S1- ELON	а17038	MIZAR 6500-3 LED SP fire-proof	1502000770
8	Световой указатель светодиодный	BS-TERON-71S1- INEXI2	а15594	MIZAR 6523-3 LED SP fire-proof	1502000840
		BS-IDON-10-S1-			

9	Световой указатель светодиодный	ELON	a17025	URAN 6500-4 LED	4501007120
10	Световой указатель светодиодный	BS-PILOT-10-S1-ELON	a17031	K LED 300 4000K new	1597000120
11	Световой указатель светодиодный	BS-UNIVERSAL-10S1-ELON	a17039	URAN 6500-4 LED	4501007120
12	Световой указатель светодиодный	BS-SPUTNIK10-S1-ELON	a17037	K LED 300 4000K new	1597000120
13	Световой указатель светодиодный	BS-KURS-10-S1-ELON	a22175	MIZAR 6500-3 LED SP	4502003660
14	Световой указатель светодиодный	BS-REGATA-10S1-ELON	a26090	MIZAR 6500-3 LED SP	4502003660

Учитывая, что требования Закупочной документации не допускают поставку эквивалентного товара, заявка Заявителя не соответствует требованиям Закупочной документации и в соответствии с пунктом 13.4.4 статьи 13 Положения о закупках подлежала отклонению.

На основании изложенного Комиссия не устанавливает нарушения антимонопольного законодательства со стороны Заказчика, так как при отклонении заявки Заявителя Заказчик действовал в соответствии с требованиями собственной документации, требования которой применялись в равной степени ко всем участникам Закупки.

Кроме того, Комиссия принимает во внимание, что на участие в Закупке подано 6 заявок, при этом, по обжалуемым основаниям была отклонена только заявка Заявителя, что свидетельствует о том, что документация участникам ясна, не содержала в себе двоякого толкования и не вводила в заблуждение.

Комиссия также 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.

Таким образом, жалоба Заявителя в указанной части признается необоснованной.

Относительно доводов жалобы Заявителя о требованиях Закупочной документации не допускающих поставку эквивалентного товара, Комиссия отмечает следующее.

На заседании Комиссии представитель Заказчика пояснил, что закупка товаров конкретного производителя является объективной потребностью Заказчика.

АО «УРСТ» проводило закупку на поставку световых указателей на конкретный объект строительства - «Троицкая линия Московского метрополитена, станция метро «Новаторская» - станция метро «Бачуринская».

Обязательства по строительству указанного объекта возложены на АО «УРСТ» заключённым с АО «Мосинжпроект» договором №21-4869 от 04.06.2021.

В частности, пунктом 8.1.4. договора АО «УРСТ» приняло на себя обязательства поставить на строительную площадку материалы и оборудование в соответствии с Проектом и рабочей документацией на указанный выше объект.

При установлении требований к товару Заказчик руководствовался условиями заключённого договора, выданной рабочей документацией (утвержденной ГУП «Московский метрополитен» и Комитетом города Москвы по Ценовой политике в строительстве и государственной экспертизе проектов) с конкретными характеристиками оборудования.

Указанные в Техническом задании требования установлены на основании рабочей документации, разработанной и утвержденной в установленном порядке, и являются основанием для использования в описании объекта закупки указания на товарный знак.

В силу подпункта «г» пункта 3 части 6.1. статьи 3 Закона о закупках в случае использования в описании предмета закупки указания на товарный знак необходимо использовать слова «(или эквивалент)», за исключением случаев закупок с указанием конкретных товарных знаков, знаков обслуживания, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, места происхождения товара, изготовителя товара, если это предусмотрено условиями международных договоров Российской Федерации или условиями договоров юридических лиц, указанных в части 2 статьи 1 настоящего Федерального закона, в целях исполнения этими юридическими лицами обязательств по заключенным договорам с юридическими лицами, в том числе иностранными юридическими лицами.

Идентичная требование установлено разделом «г» пп.3 п.8.11 Положения о закупках.

В свою очередь, Комиссия отмечает, оспаривание Заявителем положений документации, по его мнению, ограничивающих конкуренцию, подлежало обжалованию до окончания срока подачи заявок, а именно — до 22.05.2023.

В противном случае, реализация такого права за пределами окончания срока подачи заявок необоснованно затрагивает права и законные интересы иных участников Закупки, которые подали заявки в соответствии с условиями Документации.

Также Комиссия отмечает, что обжалование Заявителем положений документации после принятия участия в самой закупочной процедуре не подлежит рассмотрению антимонопольным органом в порядке статьи 18.1

Закона о защите конкуренции, так как Заявитель, принимая участие в публично-правовой процедуре, в силу статьи 8 Гражданского кодекса Российской Федерации конклюдентно соглашается с ее условиями, в связи с чем презюмируется позиция участника о признании таких условий соответствующими положениям антимонопольного законодательства, в связи с чем обжалование участником Закупки положений документации после окончания срока подачи заявок свидетельствует о злоупотреблении своим правом на обжалование процедуры.

Согласно статье 10 Гражданского кодекса Российской Федерации, не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, «действия в обход закона» с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом).

Не допускается осуществление гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

Обжалование участником Закупки положений документации после окончания срока подачи заявок свидетельствует о злоупотреблении своим правом на обжалование процедуры.

В письме ФАС России от 25.06.2019 № ME/53183/19 указано, что жалоба на положения документации о закупке может быть направлена любым лицом в антимонопольный орган до окончания срока подачи заявок на участие в закупке.

Учитывая изложенное, Комиссия приходит к выводу, что у Заявителя отсутствуют правовые основания для оспаривания положений Закупочной документации после истечения срока, отведенного на подачу заявок для принятия участия в процедуре.

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. Указанное означает недопустимость применения со стороны антимонопольного органа мер публично-правового принуждения на основании жалобы лица, не посчитавшего необходимым со своей стороны оспорить положения Конкурсной документации до момента подачи своей заявки на участие в этой закупке, а попытавшегося обойти эти требования и впоследствии стремящегося сорвать закупочную процедуру после отказа ее организатора в допуске такому лицу к участию в этой закупке.

Обратное будет противоречить не только балансу частных и публичных

интересов, но и принципам добросовестной реализации и защиты своих гражданских прав (часть 3 статьи 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (часть 4 статьи 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (часть 1 статьи 10 ГК РФ).

В связи с изложенным, Комиссией принято решение об оставлении жалобы Заявителя в части обжалования положений Закупочной документации без рассмотрения.

Комиссия, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ЭнергоПромСервис» (ИНН:1659209912, ОГРН:1201600050475) на действия АО «УРСТ» (ИНН: 7703800010 , ОГРН: 5137746040372) при проведении Закупки в части отклонения заявки необоснованной, в части обжалования положений Закупочной документации оставить без рассмотрения.
2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 01.06.2023 № НП/22064/23.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия.