РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-10739/2023 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

16.08.2023 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 представителя ГБУЗ «Московский центр Дерматовенерологии и Косметологии»,

в отсутствие представителей ООО «ЛюАр», извещенных надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 10.08.2023 № ЕИ/34026/23,

рассмотрев жалобу ООО «ЛюАр» (далее — Заявитель) на действия ГБУЗ «Московский центр Дерматовенерологии и Косметологии» (далее — Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку моющих и чистящих средств (реестровый № 32312618216) (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, перенаправленная письмом ФАС России от 09.08.2023 № 28/63931/23.

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 требованиями пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о Закупках.

Согласно доводам жалобы заявка Заявителя неправомерно отклонена от дальнейшего участия в процедуре, поскольку его заявка

полностью соответствовала требованиям документации.

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 Федерального закона от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон 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.

При проведении закупки Заказчик руководствовался Положением о закупках товаров, работ, услуг отдельных видов юридических лиц государственных бюджетных учреждений здравоохранения города Москвы (далее — Положение о закупке).

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.

В силу 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.

Согласно части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

Пунктом 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках предусмотрено, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к участникам такой закупки.

Комиссией установлено, что 26.07.2023 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 аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку моющих и чистящих средств (реестровый № 32312618216) (далее — аукцион, процедура).

Согласно протоколу рассмотрения первых частей заявок от 04.08.2023 № 32312618216-01 заявка Заявителя (порядковый номер 1119336) отклонена на основании следующего:

«Несоответствие продукции, указанной в заявке на участие в закупке, требованиям документации. По позиции «Порошок стиральный» участник предлагает «Масса нетто: 0,400 кг, кол-во 111,15 кг» (111,15÷0,400=277,875 уп., нарушение целостности упаковки) отказано в допуске в соответствии п. 13.4.4. Положения о закупке товаров, работ и услуг Государственного бюджетного учреждения здравоохранения «Московский научно-практический Центр дерматовенерологии и косметологии Департамента здравоохранения города Москвы»».

Так, в соответствии с пунктом 14.1 Закупочной документации первая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать предложение участника конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства в отношении предмета закупки.

Приложением № 1 к аукционной документации предусмотрена форма сведений о предлагаемых товарах, работах, услугах:

«Сведения о предлагаемых товарах являются неотъемлемой частью первой части заявки на участие в электронном аукционе.

Сведения о предлагаемых товарах предоставляются участником по каждой позиции технического задания. Информация о фактических характеристиках, количестве и комплектации товара предоставляется в соответствии с техническим заданием.

№ п/п	Наименование товара	Предложение о функциональных, технических характеристиках (потребительских свойствах) и качественных характеристиках товара	Указание на товарный знак (при наличии)	Единицы измерения	Количество
1					
2					
…					

*Участник закупки при заполнении сведений о предлагаемых товарах использует информацию из Приложения «Техническое задание» (внешний файл).

При описании технических и функциональных характеристик поставляемого товара нижеследующие слова и обозначения значат следующее:

Символ «≥» - означает, что заказчику требуется конкретный показатель, более указанного значения или равный ему;

Символ «>» - означает, что заказчику требуется конкретный показатель, более указанного значения;

Символ «≤» - означает, что заказчику требуется конкретный показатель, менее указанного значения или равный ему;

Символ «<» - означает, что заказчику требуется конкретный показатель, менее указанного значения».

Таким образом, исходя из требований Закупочной документации участнику в составе заявки при описании продукции необходимо указать конкретный показатель товара с учетом требований Технического задания.

Приложением № 1 к Техническому задания установлены следующие технические характеристики по позиции «Порошок стиральный»:

Обоснование дополнительных характеристик: -

Адрес:	Характеристики:	Дополнительные условия:	Объем (Единица измерения)	Срок:
ОП "Северо-Восточная клиника с детским центром" г. Москва, ул. Костромская, д.3, стр.1 (71,55 кг)/ "ММЦТМ" г. Москва, п. Вороновское, Варшавское шоссе, 64-й километр, домовладение 1, стр. 47 (36 кг)/ КИЛ по диагностике ВИЧ-инфекции г. Москва, п. Вороновское, Варшавское шоссе, 64-й километр, домовладение 1, стр. 47 (3,6 кг)	Дополнительные компоненты в составе средства: Фосфаты. Масса нетто: ≥ 0.400 ≤ 0.500 кг. Тип стирки: Машинная стирка (автомат).	Способ поставки: По заявке.	111,15 (Килограмм)	с 1-го по 14-й календарный день с даты заключения контракта.

На основании пункта 13.4.4 Положения о закупке в случае несоответствия заявки на участие требованиям документации о закупке, в том числе наличия в таких заявках предложения о цене договора, превышающей установленную начальную (максимальную) цену договора, либо срок выполнения работ (оказания услуг, поставки товара) превышает срок, установленный документацией о закупке.

Комиссией установлено, что Заявителем в составе заявки по позиции «Порошок стиральный» представлены следующие технические характеристики товара:

Наименование товара	Характеристика товара, предлагаемые участником	Ед. изм.	Кол-во	Адрес поставки	Требования к сроку и объему предоставлений гарантий качества товара (в т.ч. срока годности и срока хранения)	Сведенияостранепроисхождениитовара,товарно знаке(приналичии)
Порошок стиральный	Дополнительные компоненты в составе средства: Фосфаты. Масса нетто: 0.400 кг. Тип стирки: Машинная стирка (автомат).	Килограмм	111,15	ОП "Северо-Восточная клиника с детским центром" г. Москва, ул.Костромская, д.3, стр.1 (71,55 кг)/ "ММЦТМ" г. Москва, п. Вороновское, Варшавское шоссе, 64-й километр, домовладение 1, стр. 47 (36 кг)/ КИЛ по диагностике ВИЧ-инфекции г. Москва, п. Вороновское, Варшавское шоссе, 64-й километр, домовладение 1, стр. 47 (3,6 кг)	Остаточный срок годности товара на момент поставки 70% от срока годности товара	Страна происхождения товара Российска Федерация

Как пояснил на заседании Комиссии Заказчик, при рассмотрении заявки, комиссией Заказчика был произведен расчет для получения количества упаковок с учетом представленных Заявителем технических характеристик предложенного к поставке товара.

Так, учитывая предложенные Заявителем в составе заявки значения по позиции «порошок стиральный», где масса нетто - 0,400 кг, общее количество - 111,15 кг без нарушения целостности упаковки Заявитель сможет поставить товар в количестве 277 упаковок (111,15÷0,400=277,875 упаковок), что меньше требуемого по техническому заданию и предложенного в заявке участника количества (277х0,400=110,8 кг), либо 278 упаковок по 0,400 кг, что также не соответствует требуемому по техническому заданию и предлагаемого в заявке участника количеству (278х0,400=111,2 кг).

При этом, Заказчик отметил, что на рынке товаров существует большое количество производителей, выпускающих стиральный порошок как в упаковке массой нетто 0,400 кг, так и массой нетто 0,450 кг, что позволяет участнику сформировать заявку на участие в закупке с предложением к поставке стирального порошка в требуемом Заказчику количестве. Например: 270 упаковок по 0,400 кг и 7 упаковок по 0,450 кг - итого 111,15 кг, либо 247 упаковок по 0,450 кг – итого 111,15 кг.

Таким образом, в данном случае Заявителю при указании в составе заявки по позиции «порошок стиральный» значения массы нетто необходимо было также учитывать установленное в Техническом задании значение общего количества товара - 111,15 кг.

Как указал Заказчик поставка «порошка стирального» в указанном объеме с учетом выбранной Заявителем упаковке математически не представляется возможным.

В связи с чем представленные Заявителем в составе заявки технические характеристики по позиции «Порошок стиральный» не соответствовали требованиям Закупочной документации.

Вместе с тем Заявитель на заседание Комиссии не явился, доказательств, подтверждающих соответствие своей заявки требованиям Закупочной документации, не представил.

При таких обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу, что фактически заявка Заявителя не соответствует требованиям Закупочной документации, а равно у Заказчика имелись правовые основания для отклонения заявки Заявителя.

В свою очередь, Заявитель на момент подачи заявки положения Закупочной документации не оспаривал, с запросом разъяснений в адрес Заказчика не обращался.

Комиссия считает необходимым отметить, что в силу статьи 8 ГК РФ Заявитель, подавая заявку на участие в Закупке, конклюдентно согласился с условиями проведения конкурентной процедуры, в том числе в части требований о порядке представления конкретных значений показателей, а равно принял на себя риски по отклонению заявки в случае несоблюдения таких требований.

В этой связи у Комиссии также отсутствуют правовые основания к выявлению в действиях Заказчика нарушения требований действующего законодательства о закупках, поскольку последний действовал в строгом соответствии с требованиями собственной Закупочной документации, которая не была оспорена Заявителем в административном порядке и с условиями которой Заявитель согласился при подаче заявки на участие в процедуре.

В силу части 6 статьи 3 Закона о закупках 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.

При этом, как было установлено Комиссией, Заявителем не были соблюдены требования к заявке, установленные Закупочной документацией, в связи с чем у Заказчика имелись правовые основания для отклонения такой заявки от дальнейшего участия в Закупке.

На основании изложенного, Комиссия считает решение Закупочной комиссии Заказчика об отклонении заявки Заявителя правомерным, принятым в соответствии с требованиями Закупочной документации и требований Закона о закупках.

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 «ЛюАр» (ИНН: 9709090233; ОГРН: 1237700070497) на действия ГБУЗ «Московский центр Дерматовенерологии и Косметологии» (ИНН: 7725034169; ОГРН: 1027700456156) при проведении Закупки необоснованной.

2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 10.08.2023 № ЕИ/34026/23.

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