

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-19300/2022 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров
27.12.2022 г. Москва

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

.....

при участии при участии посредством видеоконференцсвязи представителей ООО «ТЭК «Евразия», АО «ВТЕ ЮГО-ВОСТОК», Департамента города Москвы по конкурентной политике, ООО «Эво-Констракт»,

рассмотрев жалобу ООО «ТЭК «Евразия» (далее - Заявитель) на действия АО «ВТЕ ЮГО-ВОСТОК» (далее — Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку концентрата минерального-ГАЛИТ (техническая соль) (реестровый № 32211854103) (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 требованиями пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о Закупках.

Как следует из доводов жалобы, Заявитель выражает несогласие с признанием его победителем, в связи с тем, что предложенный ООО «ТЭК «Евразия» в составе заявки товар не соответствует требованиям Закупочной документации.

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

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.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 г. N 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 (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.

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.

Комиссией установлено, что 16.11.2022 Заказчик на сайте 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 концентрата минерального-ГАЛИТ (техническая соль) (реестровый № 32211854103) (далее – аукцион, процедура).

Согласно протоколу подведения итогов от 09.12.2022 По результатам подведения итогов принято решение заключить договор с ООО «ТЭК «Евразия».

Так, в соответствии с пунктом 1.1 Технического задания объектом закупки является поставка концентрата минерального-ГАЛИТ (техническая соль).

Пунктом 1.2 Технического задания установлен код и наименование позиции Классификатора предметов государственного заказа, а именно:

01.26.01.02.03.02.27 - ТОВАРЫ/ВЕЩЕСТВА ХИМИЧЕСКИЕ/ВЕЩЕСТВА НЕОРГАНИЧЕСКИЕ/РЕАКТИВЫ (РЕАГЕНТЫ) НЕОРГАНИЧЕСКИЕ/СОЛИ И СОЕДИНЕНИЯ НЕОРГАНИЧЕСКИЕ/ГАЛОГЕНИДЫ МЕТАЛЛОВ; ГИПОХЛОРИТЫ, ХЛОРАТЫ И ПЕРХЛОРИТЫ/СОЛЬ ДЛЯ ПРОМЫШЛЕННЫХ ЦЕЛЕЙ.

Заявитель в жалобе ссылается на то, что им в составе заявки был представлен сертификат соответствия с аналогичным наименованием продукции «Концентрат минеральный «Галит» (натрий хлористый технический)». Однако, данный товар имеет иной код ОКПД 08.91.19: сырье минеральное для химических производств и производства удобрений. При этом, Заказчиком требуется к поставке соль денатурированная, соль для промышленных целей (код 08.93.10.115). В Техническом задании Заказчиком определен код товара 01.26.01.02.03.02.27, предлагаемый к поставке Заявителем товар имеет код 01.26.01.02.03.02.25-натрий хлористый. Кроме того, согласно ТУ 2111-001-10016717-2013 на представленный Заявителем в составе заявки товар технические характеристики указанные в ТУ не соответствуют требованиям, установленным в Техническом задании.

Вместе с тем Комиссия считает необходимым отметить следующее.

Так, в соответствии с пунктом 13 Информационной карты первая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать:

1. Предложение участника конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства в отношении предмета такой закупки.

Под предложением участника закупки в отношении предмета закупки подразумевается согласие на поставку, приобретение товаров, выполнение работ, оказание услуг, предоставляемое участником закупки посредством функционала электронной торговой площадки по Форме 1 Части III "Образцы форм и документов для заполнения участниками закупки";

Первая часть заявки на участие в электронном аукционе может содержать эскиз, рисунок, чертеж, фотографию, иное изображение товара, на поставку которого заключается договор.

В случае направления Заказчиком запроса о разъяснениях участникам закупки, в соответствии с пунктом 19 Информационной карты, разъяснения, представленные участниками закупки, будут считаться неотъемлемой частью заявки на участие в Аукционе.

Комиссией установлено, что Заявителем в составе первой части заявки представлено предложение участника по форме 1, в котором Заявитель

выразил согласие на поставку товаров (выполнение работ, оказание услуг), соответствующих требованиям документации открытого аукциона в электронной форме: на Поставку концентрата минерального-ГАЛИТ (техническая соль); реестровый номер закупки - 32211854103, на условиях, предусмотренных документацией для проведения данного аукциона в электронной форме и не подлежащих изменению по результатам проведения электронного аукциона.

При этом Комиссия отмечает, что обязательного требования к участнику о предоставлении сертификата соответствия на предложенную продукцию не предусмотрено Закупочной документацией.

В соответствии с пунктом 4.1 Технического задания требование о предоставлении документов, подтверждающих соответствие качества и безопасности товара установлено к исполнителю по договору. Таким образом, предоставление сертификата соответствия на предложенную продукцию осуществляется при поставке товара.

Кроме того, пунктом 13.4.8 Положения о закупке установлены основания отклонения участника, согласно которым участник процедуры закупки, подавший заявку, не допускается Закупочной комиссией к участию в закупке в случае:

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, отсутствия в составе заявки предложения участника процедуры закупки о цене договора.

Таким образом, заявка участника отклоняется за несоответствие представленных в составе технического предложения характеристик товара только в случае, если требование о предложении таких характеристик установлено в Закупочной документации.

В настоящем случае, предложение участника в соответствии с установленными Закупочной документацией требованиями должно содержать только согласие участника на поставку товара.

Заявка Заявителя содержала исключительно вышеуказанное согласие, технических характеристик предлагаемого к поставке Товара в заявке последнего, не содержалось.

В связи с чем, в данном конкретном случае у Заказчика отсутствовали основания для отклонения заявки Заявителя по основанию несоответствия предлагаемой продукции, поскольку Заказчик оценивал заявки участников на соответствие требованиям Закупочной документации и Положения о закупке. При этом код ОКПД не является основанием допуска к участию.

При этом, Комиссия отмечает, что Заявитель приняв участие в закупке конклюдентно согласился (пункт 1 статьи 8 ГК РФ) на все условия документации о закупке.

Комиссия также отмечает, что использование предусмотренных законом средств защиты только формальным способом, при отсутствии реального интереса в защите права, а также с целью причинить ущерб иным лицам, содержит в себе явные признаки злоупотребления правом. Данное обстоятельство является самостоятельным основанием для отказа в удовлетворении жалобы.

В настоящем случае Заявителем не представлено доказательств действительного нарушения прав и законных интересов, равно как и не представлено доказательств, подтверждающих несоответствие своей заявки требованиям Закупочной документации.

На основании изложенного, довод Заявителя о неправомерном признании его победителем за несоответствие предлагаемой продукции не находит своего подтверждения и признается Комиссией необоснованным.

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 «ТЭК «Евразия» (ИНН: 6671010343; ОГРН: 1156658011157) на действия АО «ВТЕ ЮГО-ВОСТОК» (ИНН: 7732523241; ОГРН: 1087746838244) при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 20.12.2022 № НП/64798/22.