

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/3-6165/2023 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров
10.05.2023 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 ООО «Автоспецпоставка», ГБУ «Жилищник Савеловского района»,

рассмотрев жалобу ООО «Автоспецпоставка» (далее — Заявитель) на действия ГБУ «Жилищник Савеловского района» (далее — Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на оказание услуг по формированию материально-технического запаса для нужд ГБУ «Жилищник» районов Коптево, Левобережный, Молжаниновский, Савеловский, Тимирязевский, Хорошевский (реестровый № 32312148623) (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 требованиям 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 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. № 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.

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 27.02.2023 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 оказание услуг по формированию материально-технического запаса для нужд ГБУ «Жилищник» районов Коптево, Левобережный, Молжаниновский, Савеловский, Тимирязевский, Хорошевский (реестровый № 32312148623) (далее — аукцион, процедура).

Согласно протоколу рассмотрения первых частей заявок на участие в процедуре 32312148623 от 18.04.2023 заявка Заявителя отклонена по следующим основаниям:

«Несоответствие продукции, указанной в заявке на участие в закупке, требованиям документации, а именно:

п. «Грунтовка» заказчиком установлено требование Минимальная температура эксплуатации до -40°C участник указывает Минимальная температура эксплуатации -39°C , что не соответствует требованиям заказчика: в случае если требуемое значение параметра товара сопровождается словами: «от» и «до», «от» или «до», то участнику закупки необходимо предоставить конкретный(-ые) показатель (-и) из данного диапазона не включая крайние значения. Представленное значение -39°C не позволяет эксплуатировать товар при температуре ниже -40°C п. «Доводчики дверные» заказчиком установлено требование Минимальная температура эксплуатации до -20°C участник указывает Минимальная температура эксплуатации -19°C , что не соответствует требованиям заказчика: в случае если требуемое значение параметра товара сопровождается словами: «от» и «до», «от» или «до», то участнику закупки необходимо предоставить конкретный(-ые) показатель (-и) из данного диапазона не включая крайние значения. Представленное значение -19°C не позволяет эксплуатировать товар при температуре ниже -20°C .».

В соответствии с пунктом 8.14 Информационной карты первая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать:

- конкретные показатели используемого товара, соответствующие значениям, установленным документацией об электронном аукционе, и указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), при условии отсутствия в данной документации указания на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии).

Так, Приложением № 1 к Техническому заданию установлены следующие технические характеристики по позиции «Грунтовка»:

Минимальная температура эксплуатации: - 40°C

по позиции «Доводчики дверные»:

Минимальная температура эксплуатации: - 20°C

Согласно Инструкции по предоставлению сведений в первой части заявки на участие в электронном аукционе о конкретных показателях используемых участником закупки товаров (материалов) в случае если требуемое значение параметра товара сопровождается словами: «от» и «до», «от» или «до», то участнику закупки необходимо предоставить конкретный(-ые) показатель (-и) из данного диапазона не включая крайние значения.

На основании пункта 1.9.1.7 Закупочной документации при рассмотрении заявок на участие в аукционе участник закупки не допускается закупочной комиссией к участию в аукционе, в том числе, в случае несоответствия информации о конкретных показателях поставляемого товара, указанных в заявке участника, требованиям документации о таком аукционе.

Комиссией установлено, что Заявителем в составе заявки представлено техническое предложение, в котором указаны следующие технические характеристики по параметру «Грунтовка»:

Минимальная температура эксплуатации: - 39°C

По параметру «Доводчики дверные»:

Минимальная температура эксплуатации: - 19°C

Заявитель указывает, что по параметру «Минимальная температура эксплуатации» товара грунтовка представлено значение - 39 °С, поскольку на температурной прямой температура «- 39 °С» стоит до температуры «- 40°C», если смотреть от 0 °С. При этом, в Закупочной документации не указано с какой стороны показатель должен включать крайнее значение. В данном случае Заказчик должен был использовать слова «выше»/«ниже», что позволило точно определить температурные пределы и интервалы.

На заседании Комиссии Заказчик пояснил, что по позициям «Грунтовка», «Доводчики дверные» Заказчиком установлено требование о возможности применения указанных товаров при температурах ниже -40 °С, то есть -45 °С, - 50 °С и т. д. («Грунтовка»), при температурах ниже - 20 °С, то есть - 25°C, - 30°C, - 35 °С и

т. д. («Доводчики дверные»), что следует напрямую из указанного наименования параметра товара: Минимальная температура эксплуатации, соответственно, чем меньше значение этого показателя - тем лучше данное свойство товара.

Комиссия, изучив Закупочную документацию пришла к выводам о том, что Заказчиком по позициям «Грунтовка», «Доводчики дверные» установлено максимальное значение минимальной температуры эксплуатации. При этом, экстремальная граница не определена. Таким образом, в данном конкретном случае по параметру «Минимальная температура эксплуатации» используется меньшее значение показателей.

Соответственно, представленное Заявителем в составе заявки значение «минимальной температуры эксплуатации» по позиции «Грунтовка» в размере: - 39 °С, больше чем - 40 °С. Аналогичная ситуация по позиции «Доводчики дверные», где Заявителем представлено значение «минимальной температуры эксплуатации»: - 19 °С, которое больше, чем - 20 °С.

В свою очередь, Заявитель на момент подачи заявки положения Закупочной документации не оспаривал, с запросом разъяснений по вопросу предоставления значений «Минимальной температуры эксплуатации» по позициям «Грунтовка», «Доводчики дверные» в адрес Заказчика не обращался.

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.

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 Управления, 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.

Кроме того, Комиссией установлено, что на участие в Закупке подано 3 заявки, 1 из которых допущена к дальнейшему участию, при этом по данному основанию отклонен только Заявитель, что свидетельствует о том, что документация участникам ясна, не содержала в себе двоякого толкования и не вводила в заблуждение.

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 «Автоспецпоставка» (ИНН: 9715215882; ОГРН:

1157746837500) на действия ГБУ «Жилищник Савеловского района» (ИНН: 7714342404; ОГРН: 1157746503892) при проведении Закупки необоснованной.

2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 04.05.2023 № НП/494/23.

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