

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-18789/2022 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

15.12.2022 г. Москва

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

Председательствующего Комиссии:

членов Комиссии:

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей ООО «Фиш Рулс»,

в отсутствие представителей АО «НИИТФА», извещенных надлежащим образом о дате, месте и времени заседания письмом Московского УФАС России от 12.12.2022 №НП/63173/22,

рассмотрев жалобы ООО «Фиш Рулс» (далее - Заявитель) на действия АО «НИИТФА» (далее — Заказчик) при проведении открытых запросов предложений в электронной форме на право заключения договоров на поставку трех многолепестковых коллиматоров (реестровый №32211841652) и на поставку трех терапевтических столов (реестровый №32211841650) (далее - Закупки),

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 поступили жалобы Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупок.

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, а также возражений относительно рассмотрения жалобы посредством видеоконференцсвязи от Заказчика, которому направлялось уведомление о принятии жалобы к рассмотрению, в Управление не поступало.

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.

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 Заказчика.

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, закупочной 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» (в редакции, действующей на дату размещения Положения о закупках) (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, закупочной 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.

Часть 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам 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.

Жалобы Заявителя отвечают требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках.

Как следует из материалов дела, 11.11.2022 Заказчик на официальном сайте

Единой информационной системы в сфере закупок (<http://zakupki.gov.ru>) (далее – ЕИС) разместил информацию о проведении Закупки №32211841652.

Предмет: поставка трех многолепестковых коллиматоров.

Цена договора: 42 120 000,00 рублей.

В соответствии с протоколом от 02.12.2022 № 221111/0515/252/1 заявка Заявителя была отклонена *«на основании подпункта б пункта 8.3 приложения №12 к ЕОСЗ и подпункта б пункта 8.3 Части 2 Тома 1 документации по запросу предложений, а именно: отсутствие опыта поставки оборудования электрического (в соответствии с «Общероссийским классификатором продукции по видам экономической деятельности (ОКПД 2) ОК 034-2014 «КПЕС 2008» ОКПД 2 – 27.90) на общую сумму не менее 16 484 000,00 руб. в соответствии с п. п. 2.1 п. 2 части 2 Тома 1 закупочной документации.»*.

11.11.2022 Заказчик на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (<http://zakupki.gov.ru>) (далее – ЕИС) разместил информацию о проведении Закупки №32211841650.

Предмет: поставка трех терапевтических столов.

Цена договора: 31 572 000,00 рублей.

В соответствии с протоколом от 02.12.2022 № 221111/0515/251/1 заявка Заявителя была отклонена *«на основании подпункта б пункта 8.3 приложения №12 к ЕОСЗ и подпункта б пункта 8.3 Части 2 Тома 1 документации по запросу предложений, а именно: отсутствие опыта поставки оборудования для облучения, электрическое диагностическое и терапевтическое, применяемые в медицинских целях (в соответствии с «Общероссийским классификатором продукции по видам экономической деятельности (ОКПД 2) ОК 034-2014 «КПЕС 2008» ОКПД 2 –26.60) на общую сумму не менее 12 628 800,00 руб. в соответствии с п.п. 2.1 п. 2 части 2 Тома 1 закупочной документации.»*.

Не согласившись с отклонением своих заявок, Заявитель в жалобах указывает, что наличие опыта является критерием квалификации участников закупки, и отклонение по данному основанию неправомерно. Также Заявитель отмечает, что он соответствовал всем указанным критериям, что подтверждалось представленными финансовыми и иными документами.

На заседании Комиссии Заявитель пояснил, что в составе заявок им были приложены справки об опыте выполнения договоров, согласно которым у Заявителя отсутствуют, в рамках заключенных договоров, завершённые в 2019-2022 гг., поставки коллиматоров для транспортировки и коммутации ускорительных частиц, а также поставки терапевтического стола.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобах, 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.

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.

Положениями 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 покупаемым 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.

Относительно закупки № 32211841652, в соответствии с подпунктом 2 пункта 2.1.1 части 1 документации, установлены требования к участникам закупки:

Требования к участникам закупки:

<p>наличие опыта поставок:</p> <p><u>(учитывается только опыт участника; опыт иных лиц, привлекаемых участником для исполнения договора, не учитывается):</u> участник должен иметь в рамках заключенных договоров завершённые в 2019 - 2022 гг. (период включает три последних календарных года и истекший период текущего календарного года до первоначально установленного срока открытия доступа к заявкам) поставки оборудования электрического (в соответствии с «Общероссийским классификатором продукции по видам экономической деятельности (ОКПД 2) ОК 034-2014 «КПЕС 2008» ОКПД 2 – 27.90) на общую сумму не менее 16 484 000,00 руб.</p>	<p>справка об опыте выполнения договоров с обязательным приложением копий следующих документов, оформленных в соответствии с правилами бухгалтерского учета:</p> <ul style="list-style-type: none">- документов, подтверждающих состав поставок, составленных в рамках договора, подписанных сторонами договора, содержащих следующие сведения:- реквизиты договора (номер и дата);- перечень поставленного товара;- документов, подтверждающих исполнение поставок, составленных в рамках договора для финансовой отчетности, подписанных сторонами договора, содержащих следующие сведения:- реквизиты договора (номер и дата);- перечень переданного и принятого заказчиком по договору товара;- стоимость переданного и принятого заказчиком по договору товара
---	---

Относительно закупки № 32211841650, в соответствии с подпунктом 2 пункта 2.1.1 части 1 документации, установлены требования к участникам закупки:**Требования к участникам закупки:**

<p>наличие опыта поставок:</p> <p><u>(учитывается только опыт участника; опыт иных лиц, привлекаемых участником для исполнения договора, не учитывается):</u> участник должен иметь в рамках заключенных договоров завершённые в 2019 - 2022 гг. (период включает три последних календарных года и истекший период текущего календарного года до первоначально установленного срока открытия доступа к заявкам) поставки оборудования для облучения, электрическое диагностическое и терапевтическое, применяемые в медицинских целях (в соответствии с «Общероссийским классификатором продукции по видам экономической деятельности (ОКПД 2) ОК 034-2014 «КПЕС 2008» ОКПД 2 –26.60) на общую сумму не менее 12 628 800,00</p>	<p>справка об опыте выполнения договоров с обязательным приложением копий следующих документов, оформленных в соответствии с правилами бухгалтерского учета:</p> <ul style="list-style-type: none">- документов, подтверждающих состав поставок, составленных в рамках договора, подписанных сторонами договора, содержащих следующие сведения:- реквизиты договора (номер и дата);- перечень поставленного товара;- документов, подтверждающих исполнение поставок, составленных в рамках договора для финансовой отчетности, подписанных сторонами договора, содержащих следующие сведения:- реквизиты договора (номер и дата);- перечень переданного и принятого заказчиком по договору товара;
--	---

руб.

- стоимость переданного и принятого заказчиком по договору товара

Таким образом, в документациях указаны обязательные требования к участникам закупок, среди которых требования о наличии опыта. Следовательно, наличие опыта поставок является критерием допуска к участию в закупках.

Одновременно с этим, Комиссия отмечает, что в пункте 4 документаций установлен порядок оценки, в том числе по критерию опыта.

В связи с изложенным, Комиссия делает вывод, что наличие опыта поставок у участника обязательно для принятия участия в закупках. **Вместе с тем, Заявитель не соблюл обязательные требования к участнику закупки.**

На заседании Комиссии Заявитель подтвердил, что у него отсутствует необходимый опыт поставки, и документов, подтверждающих опыт, в составе заявок не было представлено.

Изложенные обстоятельства свидетельствуют о том, что заявки Заявителя не соответствовали требованиям, установленным подпунктом 2 пункта 2.1.1 части 1 документации, а равно у Заказчика имелись правовые основания для отклонения заявок Заявителя.

Согласно пункту 8.3 документаций по итогам отборочной стадии комиссия в отношении каждого участника закупки принимает решение о допуске к дальнейшему участию в закупке, либо об отказе в допуске в соответствии с критериями отбора. Основаниями для отказа в допуске являются:

б) несоответствие участника закупки требованиям документации.

В связи с вышеизложенным, Комиссия считает решение Закупочной комиссии об отклонении заявок Заявителя обоснованным, принятым в соответствии с требованиями документации и требований Закона о закупках.

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.

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, 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.

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 жалоб.

На основании изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобы ООО «Фиш Рулс» на действия АО «НИИТФА» при проведении Закупок необоснованными.
2. Снять ограничения на размещение Закупок, наложенные письмом Московского УФАС России от 12.12.2022 №НП/63173/22.

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