

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-3909/2023 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

29.03.2023 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 «Виннер», АО «Мосэнергосбыт»,

в отсутствие представителей ООО «Интер РАО – Центр управления закупками», АО «ТЭК-Торг», извещенных надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 23.03.2023 № НП/12751/23,

рассмотрев жалобу ООО «Виннер» (далее — Заявитель) на действия АО «Мосэнергосбыт» (далее — Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого являются только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку бланочной продукции (реестровый №32312065626) (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.

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 Организатора торгов и Оператора электронной площадки, которым 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 Организатора торгов и Оператора электронной площадки.

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.

Комиссией установлено, что 27.01.2023 Заказчик на сайте электронной торговой площадки АО «ТЭК-ТОРГ» (<http://www.tektorg.ru>), а также на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (<http://zakupki.gov.ru>) (далее – ЕИС), разместил информацию о проведении Закупки.

Цена договора: 4 416 711,00 руб.

Согласно приложению № 1 к протоколу заседания Закупочной комиссии по выбору Победителя закупки от 14.03.2023 № 205711/ОК-ИП заявка Заявителя отклонена по следующим основаниям: «1. Согласно п. 4.14.5 ЗД, дополнительное ценовое предложение Участника ООО «ВИННЕР» считается не поданным (несоответствие сведений, указанных в Спецификации (техническая часть) и Спецификации (коммерческая часть). В предоставленной спецификации коммерческая часть не указано наименование изготовителя) и учитывается ранее поданное им ценовое предложение.

2. несоответствия сведений, указанных в Спецификации (техническая часть) и Спецификации (коммерческая часть). В спецификации коммерческая часть, ценовое предложение, не указано наименование изготовителя, п. 4.16.8 ЗД.».

Согласно доводам жалобы, заявка Заявителя неправомерно отклонена от дальнейшего участия в процедуре, поскольку несоответствие информации возникло вследствие действий Заказчика.

Заявитель отметил, что им было неверно истолковано требованием документации, в связи с чем подана спецификация без указания наименования производителя.

При этом, при рассмотрении первых частей заявок, Заказчик сделал запрос в адрес Заявителя, после которого Заявителем была исправлена «Спецификация (техническая часть)» и в графе № 12 указано наименование производителя.

В дальнейшем сведения графы №12 «Спецификация (техническая часть)» и графы №13 «Спецификация (Коммерческое предложение на поставку товаров)» стали несоответствовать друг другу.

При этом, Заявитель отмечает, что алгоритм площадки не предусматривает внесение изменений участником в заявку самостоятельно, без запроса со стороны Организатора. Таким образом, самостоятельно внести аналогичное изменение в ценовое предложение у Заявителя не было возможности.

При рассмотрении ценовых предложений запрос информации Заказчиком уже не направлялся.

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

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.

При этом в силу части 6 статьи 3 Закона о закупках 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. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к покупаемым 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.

В силу пункта 6.2.1 документации заявка участника закупки, поданная в соответствии с инструкциями и регламентом работы электронной торговой площадки, должна состоять из двух частей и ценового предложения. В целях эффективного рассмотрения заявки на участие в закупке, устанавливаются следующие требования к порядку раскладки документов в электронном архиве, а так же требования к их наименованию:

№ документа в томе	Наименование документа/ссылка на пункт закупочной документации	Наименование файла в электронной копии	Требования к формату и расширению файла
Первая часть заявки			
(Предложение в отношении предмета закупки. Не допускается, в первой части заявки на участие в закупке, прямо указывать сведения об участнике закупки, и о его ценовом предложении. В случае наличия в одном или нескольких документах сведений об участнике закупки, и/ или о его ценовом предложении и необходимости предоставления данных документов в рамках первой части заявки, наименование участника должно быть скрыто таким образом, чтобы исключить раскрытие информации о таком участнике, и/или о его ценовом предложении до момента рассмотрения вторых частей заявок на участие в закупке)			
1.	Техническое предложение Типовая форма и инструкция по заполнению приведены в Разделе 10 настоящей Закупочной документации	«Техническое предложение»	Doc, Pdf
2.	Календарный план (для работ/услуг) Типовая форма и инструкция по заполнению приведены в Разделе 10 настоящей Закупочной документации	«Календарный план»	Doc, Pdf
3.	Спецификация техническая часть (для МТР) Типовая форма и инструкция по заполнению приведены в Разделе 10 настоящей Закупочной документации	«Спецификация техническая часть»	Xlsx
Вторая часть заявки			
4.	Документы, предусмотренные п.п. 1 п. 6.3.1.	«Декларация о соответствии»	Pdf, Doc
5.	Документы, предусмотренные п.п. 2 п. 6.3.1.	«Устав»	Pdf

6.	Документы, предусмотренные п.п. 3 п. 6.3.1.	«Документы, подтверждающие право подписания заявки»	Pdf
7.	Документы, предусмотренные п.п. 5 п. 6.3.1.	«Одобрение крупной сделки»	Pdf
8.	Гарантийное письмо об отсутствии изменений в документах, представленных в рамках участия в Программе партнерства с субъектами малого и среднего предпринимательства Типовая форма и инструкция по заполнению приведены в Разделе 10 настоящей Закупочной документации	«Гарантийное письмо участника Программы партнерства»	Doc, Pdf
9.	Гарантийное письмо об отсутствии изменений в документах и сведениях, представленных в рамках процедуры аккредитации поставщиков товаров, работ, услуг Типовая форма и инструкция по заполнению приведены в Разделе 10 настоящей Закупочной документации	«Гарантийное письмо аккредитованного поставщика»	Doc, Pdf
10.	Документы, предусмотренные п.п. 7, 8п. 6.3.1.	«Бухгалтерские документы» (одним файлом) или а.Бух. док. ГГГГ б.Бух. док. ГГГГ Бух. док. Период ГГГГ (при наличии) для ИП - выписки из ЕГРН (об основных характеристиках и зарегистрированных правах на объект недвижимости, об объекте недвижимости), выписка из БКИ (кредитный отчет)	Pdf, Xml
11.	Справка о перечне и годовых объемах выполнения аналогичных договоров Типовая форма и инструкция по заполнению приведены в Разделе 10 настоящей Закупочной документации	«Справка о договорах»	Doc, Pdf
12.	Справка о материально-технических ресурсах Типовая форма и инструкция по заполнению приведены в Разделе 10 настоящей Закупочной документации	«Справка МТР»	Doc, Pdf
13.	Справка о кадровых ресурсах Типовая форма и инструкция по заполнению приведены в Разделе 10 настоящей Закупочной документации	«Справка о кадрах»	Doc, Pdf
14.	Документы, предусмотренные п.п. 4п. 6.3.1.	«Документы на осуществление видов деятельности»	Pdf
15.	Анкета Участника закупки Типовая форма и инструкция по заполнению приведены в Разделе 10 настоящей Закупочной документации	«Анкета»	Doc, Pdf
16.	Подтверждение о согласии на обработку персональных данных в соответствии с Федеральным законом от 27.07.2006 № 152-ФЗ «О персональных данных» (для физических лиц/индивидуальных предпринимателей) Типовая форма и инструкция по заполнению приведены в Разделе 10 настоящей Закупочной документации	«Согласие на обработку персональных данных»	Doc, Pdf
17.	Иные документы, подтверждающие, по мнению Участника закупки, его соответствие установленным требованиям с соответствующими комментариями, разъясняющими цель предоставления этих документов	«Дополнительные документы»	Doc, Pdf
18.	Документы, предусмотренные п. 6.9. Закупочной документации	«Документы субподрядчика»	Doc, Pdf, Xml
19.	План привлечения субпоставщиков/субподрядчиков/соисполнителей	«План привлечения субпоставщиков/субподрядчиков/соисполнителей»	Xml

20.	Документы, предусмотренные п. 6.10. Закупочной документации	«Документы коллективного участника»	Doc, Pdf, Xml
21.	План распределения объемов поставки товаров/выполнения работ/оказания услуг внутри коллективного участника	«План распределения объемов»	Xml
22.	Документы, предусмотренные Техническим заданием (раздел 7 настоящей закупочной документации) и подтверждающие соответствие участника указанным требованиям, предусмотренные п.п. 26 п. 6.3.1 Закупочной документации.	«Документы, предусмотренные ТЗ (2 часть)»	Doc, Pdf
23.	Опись документов, содержащихся в заявке на участие в закупке	«Опись»	Doc, Pdf
24.	Документы, предусмотренные п.п. 6 п. 6.3.1. Закупочной документации	«Обеспечение заявки»	Doc, Pdf
Ценовое предложение /Дополнительное ценовое предложение			
25.	Письмо о подаче оферты Типовая форма и инструкция по заполнению приведены в Разделе 10 настоящей Закупочной документации	«Оферта»	Doc, Pdf
26.	Спецификация (Коммерческое предложение на поставку товаров) (для МТР) Типовая форма и инструкция по заполнению приведены в Разделе 10 настоящей Закупочной документации	Спецификация (Коммерческое предложение на поставку товаров)	Xlsx
27.	Сводная таблица стоимости работ, услуг (для работ/услуг) Типовая форма и инструкция по заполнению приведены в Разделе 10 настоящей Закупочной документации	Сводная таблица стоимости работ, услуг	Xml

В соответствии с пунктом 10.4.1.1 документации спецификация (Техническая часть) и Спецификация (Коммерческое предложение на поставку товаров, работ, услуг), необходимо заполнить в формате Xlsx заполненной в соответствии с «Инструкцией по заполнению» размещенной в указанном файле, и предоставить в составе заявки в формате Xlsx.

Согласно пункту 3 данной инструкции «Внимание! Поля: «Наименование изготовителя (предложение участника)», «Страна происхождения товара (предложение участника)» и «Уровень локализации» обязательны для заполнения участником. В случае предоставления Сертификата ТР ТС на данный вид продукции наименования производителя в настоящей таблице и в Сертификате должны совпадать.».

В соответствии с пунктом 4.16.8 документации вторые части заявок на участие в закупке, участники закупки, а также ценовые предложения должны полностью соответствовать каждому из установленных настоящей Закупочной документацией требований. Участник закупки не допускается Закупочной комиссией к дальнейшему участию в закупке в случае несоответствия сведений, указанных в Спецификации (техническая часть) и Спецификации (коммерческая часть), непредоставления участником спецификации (коммерческого предложения на поставку товаров), сводной таблицы стоимости работ, услуг (для работ/услуг), заявка такого участника отклоняется (участник не выбирается победителем).

В силу пункта 4.14.4 документации участники закупки вправе подать одно дополнительное ценовое предложение, которое должно быть ниже ценового предложения, поданного ими ранее. При подаче дополнительного ценового предложения Участники закупки должны подгрузить документы, предусмотренные п.п. 25-27 п. 6.2.1. Закупочной документации, содержащие сниженное ценовое предложение соответственно.

Согласно пункту 4.14.5 документации участник закупки вправе не подавать дополнительное ценовое предложение, при этом ранее поданное им ценовое предложение рассматривается при составлении итогового протокола. В случае, если Участник закупки при подаче дополнительного ценового предложения не подгрузил документы согласно п.п.4.14.4. Закупочной документации, а также в случае несоответствия сведений, указанных Участником закупки при заполнении соответствующих форм в интерфейсе электронной торговой площадки, сведениям, указанным в таких документах, дополнительное ценовое предложение считается не поданным и учитывается ранее поданное им ценовое предложение.

В соответствии с пунктом 4.9.10 документации при проверке соответствия заявок на участие в закупке Закупочная комиссия вправе запросить у Участников закупки любые недостающие, нечитаемые или оформленные с ошибками документы (в том числе в случае несоответствия сведений, указанных Участником при заполнении соответствующих форм в интерфейсе электронной торговой площадки, сведениям, указанным в составе заявки на участие в закупке), при этом такой запрос оформляется письмом секретаря закупочной комиссии оператору электронной торговой площадки. Оператор электронной торговой площадки направляет данный запрос Участнику закупки, а также публикует запрос в Единой информационной системе. Документы, полученные от оператора электронной торговой площадки, в ответ на запрос Закупочной комиссии, включаются в состав соответствующей части заявки Участника, и рассматриваются, в порядке, предусмотренном настоящей Закупочной документацией.

Комиссия установила, что, руководствуясь пунктом 4.9.10 документации, Заказчик направил заявителю запрос от 08.02.2023 № 205711 об устранении замечаний. В ответ на запрос Заявитель в Спецификации (техническая часть) указал наименование производителя и был допущен до дальнейшего участия в закупке.

При этом, Спецификация (коммерческая часть) осталась в изначальной редакции, без наименования производителя, что не отрицается Заявителем.

В связи с чем, Комиссия приходит к выводу о том, что в данном случае заявка Заявителя не соответствовала требованиям Закупочной документации, а равно у Заказчика имелись основания для отклонения заявки Заявителя.

Доводы Заявителя о том, что Спецификация (коммерческая часть) была бы также исправлена в случае направления запроса Заказчиком оцениваются Комиссией как несостоятельные, поскольку Закон о закупках не предусматривает возможность дополнения и уточнения заявок участников закупки в целях их рассмотрения после окончания срока подачи заявок.

При этом возможность участия в Закупке с учетом указанных положений Закупочной документации зависит от волеизъявления Заказчика, поскольку применение Заказчиком права запрашивать дополнительную информацию может применяться не в равной степени к участникам закупки, что ограничивает количество участников Закупки.

Кроме того, в Закупочной документации отсутствует порядок дополнительного запроса информации, в связи с чем возможность участия в Закупке зависит от решения Заказчика.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о том, что у Заказчика отсутствовали основания для направления Заявителю дополнительного запроса информации.

Комиссия также считает необходимым отметить, что в соответствии с пунктом 2 части 3 статьи 3 Закона о закупках, конкурентной закупкой является закупка, осуществляемая с обязательным соблюдением условия обеспечения конкуренции между участниками конкурентной закупки за право заключить договор с заказчиком на условиях, предлагаемых в заявках на участие в такой закупке, окончательных предложениях участников такой закупки.

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.

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.

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 признании жалобы необоснованной.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Виннер» на действия АО «Мосэнергосбыт» (ИНН: при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 23.03.2023 № НП/12751/23.

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