

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-5577/2024 о нарушении
процедуры торгов и порядка заключения договоров

13.05.2024 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 «Иртыш инвест» в лице «...», «...» в лице «...»;

в отсутствие ООО «АСТ ГОЗ», извещенного надлежащим образом о дате, времени, месте рассмотрения дела письмом Московского УФАС России от 06.05.2024 № НП/17813/24,

рассмотрев жалобу ООО «Иртыш инвест» (далее - Заявитель) на действия «...» (далее - Заказчик) при проведении «...» (далее — Жалоба),

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 24.04.2024 № 28/35663/24.

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 нарушение со стороны Заказчика выразилось в неправомерном отклонении заявки.

Также Заявитель оспаривает действия Заказчика, выразившиеся в наличии в протоколе рассмотрения заявок «...» разночтений относительно соответствия/несоответствия заявки Заявителя.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения и материалы, истребованные 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 Закона 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.

При проведении Закупки Заказчик руководствовался нормами Закона о закупках и «...» (далее – Положение о закупке).

В ходе рассмотрения жалобы установлено следующее.

Заказчиком 29.03.2024 на сайте электронной торговой площадки ООО «АСТ ГОЗ»

(<https://www.astgoz.ru/page/index>) и в закрытой части на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок <http://zakupki.gov.ru> размещено извещение «...».

Начальная (максимальная) цена договора: 15 752 852,80 рублей.

Дата начала срока подачи заявок: 29.03.2024.

Дата и время окончания срока подачи заявок: 15.04.2024 09:00.

Дата и время рассмотрения заявок: 16.04.2024 10:00.

Дата и время начала торгов: 19.04.2024 10:00.

Дата и время подведения итогов 22.04.2024 10:00.

В соответствии протокола рассмотрения заявок на участие в закрытом аукционе в электронной форме № «...» комиссия Заказчика рассмотрела заявки участников процедуры на соответствие требованиям, установленным документацией, и приняла решение об отклонении заявки Заявителя в связи со следующим:

Идентификационный номер заявки	Дата и время регистрации участника заявки	Наименование	Решение	Обоснование решения
№81109	14.04.2024 в 22:06	ООО «ИРТЫШ ИНВЕСТ»	Не соответствует	Несоответствие участника закупки требованиям документации. На основании пункта 21 раздела 5 главы III Положения о закупке «...», комиссией принято решение о несоответствии заявки на участие в закрытом аукционе требованиям к содержанию, оформлению и составу заявки, указанным в документации о закрытом аукционе, а именно: согласно инструкции по заполнению заявки на участие в закупке заявка на участие в электронном аукционе должна содержать характеристики предлагаемого участником закупки товара по всем показателям, указанным Заказчиком предоставляемые участником закупки

сведения о товарах не должны сопровождаться словами различного рода, склонения, спряжения, как например: «эквивалент», «аналог», «меньше», «менее», «больше», «более», «уже», «шире», «может», «хуже», «должен», «должно», «должна», «должны», «быть», «возможно», «допускается», «примерно», «около», «типа», в том числе, сочетаемые с частицей «не», и не должны допускать разночтения или двусмысленное толкование. В заявке участника не указаны характеристики товаров по позициям 1, 2, 4-13, 15-18, 20-25, 29-31, 33, 34, 36-41, 44-48 спецификации технического задания Заказчика.

В свою очередь, Комиссия отмечает следующее.

В соответствии с пунктом 10 раздела 5 главы III Положения о закупке документация о закрытом аукционе включает в себя, в том числе, следующие сведения:

2) требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закрытом аукционе, в том числе исчерпывающий перечень документов, которые должны быть представлены в составе заявки;

3) требования к описанию участниками закрытого аукциона поставляемого товара, который является предметом закупки, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик, требования к описанию участниками закрытого аукциона выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом закупки, их количественных и качественных характеристик.

Так, согласно подпункту 2 пункта 7 информационной карты Закупочной документации одним из требований о содержании заявки на участие в закрытом аукционе в электронной форме установлено наличие предложения о функциональных характеристиках (потребительских свойствах) и качественных характеристиках товара, который является предметом закупки или используется для выполнения работ (оказания услуг), являющихся предметом закупки, о качестве работ, услуг и иные предложения об условиях исполнения договора.

В свою очередь, разделом 2 Закупочной документации установлены требования к участнику закупки, в частности:

Заявка на участие в закрытом аукционе в электронной форме формируется участником

закупки в соответствии с формами. Используемые при подготовке заявки формы должны быть заполнены по всем пунктам.

Заявка на участие в электронном аукционе должна содержать характеристики предлагаемого участником закупки товара, соответствующие показателям, установленным в извещении об электронном аукционе, и указание на товарный знак (при наличии) по всем показателям, указанным Заказчиком, в единицах измерения, указанных Заказчиком.

При формировании заявки участник закупки указывает значения установленных Заказчиком показателей, характеристик товаров в соответствии с требованиями настоящей инструкции. Предоставляемые участником закупки сведения о товарах не должны сопровождаться словами различного рода, склонения, спряжения, как например: «эквивалент», «аналог», «меньше», «менее», «больше», «более», «уже», «шире», «может», «хуже», «должен», «должно», «должна», «должны», «быть», «возможно», «допускается», «примерно», «около», «типа», в том числе, сочетаемые с частицей «не», и не должны допускать разночтения или двусмысленное толкование. За исключением случаев, при которых указанные слова/символы являются частью неизменного показателя, то есть должны быть конкретными.

Таким образом, Комиссия отмечает, что Закупочной документацией установлено императивное требование об указании в техническом предложении участником характеристик предлагаемого товара, соответствующие показателям, установленным в техническом задании.

Вместе с тем Комиссия проанализировала техническое предложение Заявителя и установила отсутствие характеристик товаров по позициям 1, 2, 4-13, 15-18, 20-25, 29-31, 33, 34, 36-41, 44-48 спецификации технического задания Закупочной документации.

В свою очередь, Заявитель не отрицал отсутствия данной информации в своем техническом предложении.

При этом Комиссия обращает внимание, что по отдельным позициям, в качестве примера — 3, 19, Заявитель указал конкретные характеристики предлагаемого товара, что свидетельствует об отсутствии единообразия при составлении технического предложения.

Комиссия критически оценивает позицию Заявителя, что в заявке предложен к поставке товар именно той торговой марки и той же модели, которая необходима Заказчику, то есть, по мнению Заявителя, подробные характеристики возможно не указывать, поскольку положениями Закупочной документации не установлена возможность выборочного указания характеристик.

Также Комиссия обращает внимание, что ссылка Заявителя на предыдущие закупочные процедуры, согласно которым Заказчик не требовал подробного указания характеристик предлагаемого товара, несостоятельна, поскольку в рамках статьи 18.1 Закона о защите конкуренции жалоба рассматривается по конкретным фактическим обстоятельствам.

В свою очередь, Заявитель с запросом разъяснений положений Закупочной документации не обращался.

Комиссия также считает необходимым отметить, что договор по результатам Закупки заключается на условиях, предусмотренных документацией путем включения условий исполнения договора, предложенных участником Закупки, с которым заключается договор, в проект договора, являющийся неотъемлемой частью документации о Закупке.

Соответственно, в проект договора будет включено, в том числе, техническое предложение победителя оспариваемой Закупки.

В соответствии с частью 1 статьи 432 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) договор считается заключенным, если между сторонами в требуемой в подлежащих случаях форме достигнуто соглашение по всем существенным условиям. Существенными являются условия о предмете договора, условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида.

Соответственно, отсутствие конкретных характеристик может привести к невозможности исполнения договора.

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

Согласно пункту 21 раздела 5 главы III Положения о закупке комиссия вправе отказать участнику закупки в допуске к участию в закрытом аукционе по следующим основаниям:

- 1) непредоставление документов и информации, предусмотренной документацией о закрытом аукционе, или предоставление недостоверной информации;
- 2) несоответствие указанных документов и информации требованиям, установленным документацией о закрытом аукционе;
- 3) несоответствие заявки на участие в закрытом аукционе требованиям к содержанию, оформлению и составу заявки, указанным в документации о закрытом аукционе;
- 4) несоответствие участника закупки требованиям, установленным документацией о закрытом аукционе;
- 5) непоступление до даты рассмотрения заявок на участие в закрытом аукционе на счет, который указан Заказчиком в документации о закрытом аукционе, денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в закрытом аукционе, в случае если участником закупки в составе заявки на участие в закрытом аукционе представлены документы, подтверждающие внесение денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в закрытом аукционе.

Отказ в допуске к участию в закрытом аукционе по иным основаниям не допускается.

В свою очередь Заявитель на момент подачи заявки на участие в Закупке положения Закупочной документации не оспаривал, с запросом разъяснений в адрес Заказчика не обращался, тем самым, согласился с установленными требованиями.

Комиссия также 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 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. 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.

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.

Относительно довода Заявителя о наличии в протоколе рассмотрения заявок на участие в закрытом аукционе в электронной форме «...» (далее - Протокол) разночтений относительно соответствия/несоответствия заявки Заявителя Комиссия отмечает следующее.

В соответствии с Протоколом в таблице, содержащей сведения о решении каждого члена аукционной комиссии указано следующее:

ИТОГО	3
Соответствует	3
Не соответствует	0

Согласно позиции Заказчика при размещении 17.04.2024 Протокола была ошибочно прикреплена версия электронного документа, сформированного без использования функционала электронной торговой площадки, в которой допущена техническая ошибка в значениях итогов в графе «Сведения о решении каждого члена аукционной комиссии» в строке «Соответствует» указано значение «3» вместо значения «0».

Вместе с тем Комиссия считает необходимым отметить, что в столбце «Решение» напротив каждого члена комиссии Заказчика стоит значение «Не соответствует», а в столбце «Основание» указано: «Несоответствие участника закупки требованиям документации. На основании пункта 21 раздела 5 главы III Положения о закупке «...», комиссией принято решение о несоответствии заявки на участие в закрытом аукционе требованиям к содержанию, оформлению и составу заявки, указанным в документации о закрытом аукционе, а именно: согласно инструкции по заполнению заявки на участие в закупке заявка на участие в электронном аукционе должна содержать характеристики предлагаемого участником закупки товара по всем показателям, указанным Заказчиком предоставляемые участником закупки сведения о товарах не должны сопровождаться словами различного рода, склонения, спряжения, как например: «эквивалент», «аналог», «меньше», «менее», «больше», «более», «уже», «шире», «может», «хуже», «должен», «должно», «должна», «должны», «быть», «возможно», «допускается», «примерно», «около», «типа», в том числе, сочетаемые с частицей «не», и не должны допускать разночтения или двусмысленное толкование. В заявке участника не указаны характеристики товаров по позициям 1, 2, 4-13, 15-18, 20-25, 29-31, 33, 34, 36-41, 44-48 спецификации технического задания Заказчика».

При этом также согласно пункту 6 Протокола аукционная комиссия рассмотрела заявку на участие в закупке, информацию и документы на соответствие документации о закрытом аукционе в электронной форме и приняла следующее решение:

Порядковый номер, присвоенный заявке	Идентификационный номер заявки	Дата и время регистрации заявки	Наименование участника	Решение	Обоснование решения
1	№81109	14.04.2024 в 22:06	ООО «ИРТЫШ ИНВЕСТ»	Не соответствует	Не соответствует требованиям

В свою очередь, Комиссией был сделан запрос (исх. от 06.05.2024 № НП/17846/24) на электронную торговую площадку (далее — Оператор ЭТП) с целью предоставления информации обо всех имеющихся версиях Протокола.

В ответ (вх. от 07.05.2024 № 28791-ЭП/24) Оператор ЭТП предоставил сведения, согласно которым Заказчиком, помимо версии Протокола с технической ошибкой, размещена версия Протокола, сформированного с использованием функционала ЭТП, согласно которой комиссией Заказчика было принято решение об отклонении заявки Заявителя.

Более того, Оператор ЭТП указал, что Заказчиком 06.05.2024 осуществлена замена прикрепленного файла на ЭТП на корректную версию.

Таким образом, проанализировав имеющиеся материалы, Комиссия отмечает, что, несмотря на наличие технической ошибки, сведения в Протоколе не могли привести к иному толкованию решения, принятого комиссией Заказчика по результатам рассмотрения заявки Заявителя кроме как об отклонении заявки. Обоснование решения каждого члена комиссии Заказчика носит исчерпывающий характер о причине отклонения с указанием на соответствующие пункты Положения о закупке.

На основании изложенного, Комиссия также признает жалобу Заявителя в указанной части необоснованной.

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 (пункт 3 статьи 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (пункт 4 статьи 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (пункт 1 статьи 10 ГК РФ).

Резюмируя изложенное, с учетом имеющихся в настоящее время документов и сведений, на основании конкретных фактических обстоятельств дела, Комиссия приняла решение о

признании жалобы Заявителя на действия Заказчика необоснованной.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Иртыш инвест» (ИНН: 7810957954, ОГРН: 1227800143548) на действия «...» при проведении Закупки необоснованной.

2. Снять ограничения, наложенные письмами Московского УФАС России от 25.04.2024 № НП/16791/24 и от 06.05.2024 № НП/17813/24.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его принятия.