

Заказчику, комиссии заказчика:

МПП ВКХ «Орелводоканал»
302028, г. Орёл, ул. Пионерская, д.8
E-mail: 57voda@gmail.com

Заявителю:

ООО «ЭкоИндустрия»
344011, г. Ростов-на-Дону, ул. Текучева,
Д. 37 А, офис 4
E-mail: info@eco-ind.ru

Оператору ЭП:

ООО «РТС-ТЕНДЕР»
E-mail: ko@rts-tender.ru

Извещение № 32110834475

РЕШЕНИЕ

по делу № 057/07/3-972/2021

30.12.2021
Орёл

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Орловской области (далее – Орловское УФАС России, Управление) по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон «О защите конкуренции»), в составе:

<...> (далее – Комиссия) посредством интернет-видеоконференции с использованием сервиса видеоконференций TrueConf,

при участии представителей:

заказчика – МПП ВКХ «Орелводоканал» (далее – Заказчик): <...> ,

заявителя – ООО «ЭкоИндустрия» (далее – Заявитель): <...> ,

участника закупки – ООО «Очистные технологии» (далее – Участник закупки): <...> ,

в соответствии со статьей 18.1 Закона «О защите конкуренции», рассмотрев жалобу Заявителя на действия Заказчика и комиссии Заказчика при проведении аукциона в электронной форме на поставку флокулянта (на сайте <http://zakupki.gov.ru> извещение № 32110834475, далее – Аукцион) (далее – Жалоба),

УСТАНОВИЛА:

Из Жалобы следует, что при проведении Аукциона Заказчиком и комиссией Заказчика были нарушены положения Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон № 223), а именно: 1) в документации об Аукционе не содержится обоснование использования в описании предмета закупки указания на товарный знак; 2) комиссия Заказчика неправомерно отклонила заявку Заявителя на участие в Аукционе; 3) в протоколе рассмотрения первых частей заявок на участие в Аукционе № 2228117 от 07.12.2021 не указаны конкретные положения документации об Аукционе, которым не соответствует заявка.

15.12.2021 уведомление № 057/07/3-972/2021 о поступлении жалобы и о приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу, а также Жалоба были размещены в Базе Решений ФАС России - <https://br.fas.gov.ru>, и направлены в адреса лиц, участвующих в рассмотрении дела.

Рассмотрение дела № 057/07/3-972/2021 было назначено на 24.12.2021.

24.12.2021 в ходе рассмотрения дела Комиссией была установлена необходимость получения дополнительной информации, в связи чем срок принятия решения был продлен до 30.12.2021.

30.12.2021 на заседании Комиссии представитель Заявителя

поддержал позицию, изложенную в Жалобе, представители МПП ВКХ «Орелводоканал» пояснили, что Жалобу считают необоснованной, поскольку Заказчик и комиссия Заказчика действовали в соответствии с Законом № 223, Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд МПП ВКХ «Орелводоканал» и документацией об Аукционе.

Комиссия, заслушав пояснения представителей Заказчика, Заявителя и Участника закупки, изучив документы и сведения, имеющиеся в материалах дела, пришла к следующим **ВЫВОДАМ**:

1. В соответствии с частью 11 статьи 3 Закона № 223 в случае, если обжалуемые действия (бездействие) совершены заказчиком, комиссией по осуществлению закупок, оператором электронной площадки после окончания установленного в документации о конкурентной закупке срока подачи заявок на участие в закупке, обжалование таких действий (бездействия) может осуществляться только участником закупки, подавшим заявку на участие в закупке.

В целях соблюдения баланса частных и публичных интересов Законом № 223 регламентирован и детерминирован порядок обжалования действий заказчиков лицами, не являющимися участниками, а также порядок и случаи обжалования действий заказчика лицами, принявшими участие в закупках, и процессуальные поводы для обращения этих категорий лиц в антимонопольный орган является разными: участник закупки вправе обжаловать любые действия заказчика с учетом части 10 статьи 3 Закона № 223 на любой стадии, а лицо, не подававшее заявку - лишь действия заказчика, хронологически предшествующие окончанию срока подачи заявок, поскольку именно до этой даты объявляется закупка, разрабатывается и размещается закупочная документация, заказчик обеспечивает информационное сопровождение, связанное с подачей заявок.

Лица, не являющиеся участниками закупки, не лишены права оспорить положения закупочной документации, но реализовать такое право, с целью обеспечения баланса интересов сторон и стабильности правопорядка, эти лица обязаны до окончания срока подачи заявок.

Такой правовой подход отвечает и общей концепции проведения закупочных процедур, в частности положениям законодательства о контрактной системе, которым установлен аналогичный правопорядок, при котором лица, не подававшие заявки, вправе

оспорить закупочную документацию в антимонопольном органе до окончания срока подачи заявок.

В то же время, участники закупки также вправе оспорить положения документации до окончания срока подачи заявок, поскольку иное означало бы нарушение принципа равенства участников гражданских правоотношений (часть 1 статьи 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ)).

По смыслу части 11 статьи 3 Закона № 223, законодатель детерминировал обжалование действий, совершенных после окончания срока подачи заявок, и оспаривание действий, предшествующих этому сроку, куда относится и оспаривание положений документации.

На этой стадии участники и лица, не подававшие заявок, находятся в равном положении и пользуются равными правами относительно оспаривания положений документации.

Напротив, предоставление участникам закупок права оспаривать положения документации после окончания срока подачи заявок, а также после отклонения заявок свидетельствовало бы о предоставлении таким участникам необоснованных и незаконных преимуществ, что нарушало бы права заказчиков и явно не соответствовало бы балансу частных и публичных интересов (на необходимость соблюдения которого указал Конституционный Суд Российской Федерации в Постановлении от 29.03.2011 № 2-П) и принципу стабильности публичных правоотношений, а также принципу добросовестной реализации прав и законных интересов (часть 3 статьи 1 ГК РФ), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (часть 4 статьи 1 ГК РФ), недопустимости злоупотребления правом (часть 1 статьи 10 ГК РФ).

Подаявая заявку, участник соглашается с положениями документации (извещения) и, в случае несогласия с ее положениями, должен своевременно определиться с необходимостью оспаривания документации (извещения).

Оспариваемые положения документации об Аукционе подлежали обжалованию до окончания срока подачи заявок.

Вместе с тем, Заявителем была подана заявка на участие в Аукционе, и тем самым он согласился с положениями документации. В случае

несогласия с ее положениями Заявитель должен был своевременно определиться с необходимостью оспаривания документации.

В противном случае, реализация такого права за пределами окончания срока подачи заявок необоснованно затрагивает права и законные интересы иных участников Аукциона.

При этом указанные обстоятельства не лишают заявителя возможности по обжалованию действий Заказчика в судебном порядке.

Аналогичная позиция содержится в Постановлении Арбитражного суда Московского округа от 16.10.2019 № Ф05-17130/2019 по делу № А40-26097/2019.

Таким образом, рассмотрение довода Жалобы относительно отсутствия в документации об Аукционе обоснования использования в описании предмета закупки указания на товарный знак, заявленного за пределами срока, на это отведенного, невозможно в рамках настоящего дела.

Учитывая изложенное Комиссия оставляет данный довод без рассмотрения.

Вместе с тем, Комиссия считает целесообразным передать в установленном порядке материалы настоящего дела для рассмотрения в соответствии с требованиями Закона «О защите конкуренции» вопроса о наличии/отсутствии в действиях Заказчика признаков нарушения статьи 17 Закона «О защите конкуренции».

2. Частью 6 статьи 3 Закона № 223 установлено, что 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.

Согласно пунктам 1, 2 части 10 статьи 4 Закона № 223 в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные заказчиком и предусмотренные техническими регламентами в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика, а также требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

Требования к содержанию и составу заявки на участие в Аукционе установлены в пункте 12 информационной карты документации об Аукционе: «первая часть заявки должна содержать обезличенное согласие участника аукциона на поставку товара (выполнение работ, оказание услуг) на условиях, предусмотренных настоящей документацией об аукционе, а также конкретные показатели поставляемого товара, соответствующие значениям, установленным документацией об аукционе, и указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара».

Описание предмета закупки представлено в Приложении №2 документации об Аукционе (техническое задание), из которого следует, что Заказчику требуется Флокулянт РусФлок 558 или его эквивалент Майнфлок 5806.

Комиссия, изучив первую часть заявки Заявителя (порядковый номер 3), установила, что Заявителем предложен к поставке флокулянт Escorplus 560B, что не соответствует требованиям Заказчика.

Согласно протоколу рассмотрения первых частей заявок на участие в Аукционе № 2228117 от 07.12.2021 заявка с порядковым номером 3 не была допущена к участию в Аукционе по причине несоответствия требованиям документации об Аукционе.

При указанных обстоятельствах Комиссия не усматривает нарушений

в действиях комиссии Заказчика по отклонению заявки Заявителя, следовательно, данный довод Жалобы является необоснованным.

3. В соответствии с подпунктом «б» пункта 3 части 13 статьи 3.2 Закона № 223 протокол, составляемый в ходе осуществления конкурентной закупки (по результатам этапа конкурентной закупки), должен содержать результаты рассмотрения заявок на участие в закупке (в случае, если этапом закупки предусмотрена возможность рассмотрения и отклонения таких заявок) с указанием в том числе оснований отклонения каждой заявки на участие в закупке с указанием положений документации о закупке, извещения о проведении запроса котировок, которым не соответствует такая заявка.

Согласно протоколу рассмотрения первых частей заявок на участие в Аукционе № 2228117 от 07.12.2021 заявка с порядковым номером 3 не была допущена к участию в Аукционе. В обоснование данного решения в протоколе указано: «несоответствие первой части заявки участника закупки требованиям Документации об аукционе в электронной форме».

Таким образом, в протоколе рассмотрения первых частей заявок на участие в Аукционе № 2228117 от 07.12.2021 не указаны положения документации об Аукционе, которым не соответствует заявка с порядковым номером 3.

Следовательно, довод Жалобы в данной части является обоснованным.

Вместе с тем, Комиссия принимает решение не выдавать предписание о совершении действий, направленных на устранение выявленного нарушения порядка проведения Аукциона, так как допущенное нарушение не повлияло на результат проведения Аукциона.

На основании вышеизложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона «О защите конкуренции» Комиссия,

Р Е Ш И Л А:

1. Признать жалобу ООО «ЭкоИндустрия» обоснованной в части.
2. Приостановление проведения Аукциона отменить.
3. Предписание о совершении действий, направленных на устранение выявленного нарушения порядка проведения Аукциона не выдавать в связи с тем, что допущенное нарушение

не повлияло на результат проведения Аукциона.

Председатель Комиссии:

<...>

Члены Комиссии:

<...>

<...>

На основании части 23 статьи 18.1 Закона «О защите конкуренции» решение или предписание комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания.