РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-1128/2022 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров
31.01.2022 г. Москва

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

<...>

при участии представителей ООО «Свобода и Безопасность», ФГБОУ ВО «Московский государственный юридический университет им. О. Е. Кутафина (МГЮА);

рассмотрев жалобу ООО «Свобода и Безопасность»(далее также — Заявитель, Общество) на действия ФГБОУ ВО «Московский государственный юридический университет им. О. Е. Кутафина (МГЮА) (далее также — Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку и монтаж автоматической системы пожарной сигнализации и речевой системы оповещения и управление эвакуацией на объекте по адресу: г. Москва, ул. Садовая-Кудринская д.9 (реестровый № 32110954922) (далее — Аукцион, 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 Аукциона.

По мнению Заявителя, нарушение его прав и законных интересов со стороны Заказчика выразилось в нарушении порядка проведения 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, 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.

Частью 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.

Жалоба Заявителя отвечает требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках.

Извещение о проведении Аукциона размещено в единой информационной системе в сфере закупок (адрес в сети «Интернет» - www.zakupki.gov.ru) 16.12.2021.

Дата и время окончания подачи заявок - 10.01.2022 в 10:00.

Дата рассмотрения первых частей заявок - 12.01.2022.

Дата рассмотрения вторых частей заявок - 18.01.2022.

Дата подведения итогов - 18.01.2022.

Заявителем оспаривается требование Документации, обязывающее участников представлять в составе заявки конкретные показатели предлагаемого к поставке (используемого при выполнении работ, оказании услуг) товара, в сопоставлении со всеми требованиями Заказчика на 241 листе, что, по мнению Общества, является избыточным.

Также Заявитель считает, что Заказчик применил избыточные требования к материалам (кабель, скобы, различные аксессуары и т.п.) и оборудованию, указанные в Приложении № 1 к Техническому заданию, на основании различных разъяснений ФАС России (например, Разъяснения от 25.06.2020 № ИА/53616/20). Кроме того, наименования товаров, указанные в Приложении № 1 к Техническому заданию сопоставить с товарами, указанными в Рабочем проекте и сметной документацией, не представляется возможным (т.к. они «затипованы»).

Заявителем был направлен запрос на разъяснения положений Документации о необходимости представления в составе заявки вышеуказанной формы с конкретными показателями, в ответ на который Заказчиком было сообщено о возможности участнику самостоятельно принять решение о составе заявки.

На заседании Заказчик пояснил, что в ответах на запросы участников закупки Заказчик указал, что первая часть заявки в соответствии с документацией на участие в открытом аукционе в электронной форме должна содержать описание поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом закупки, подготовленное в соответствии с формами раздела 4 "Образцы форм документов" и с учетом требований, предусмотренных § 2 "Требования к описанию участниками закупки поставляемого товара (выполняемых работ, оказываемых услуг).

Изучив представленные документы, Комиссия установила, что Заявитель, приняв участие в Закупке, подал жалобу 20.01.2022, то есть после окончания срока подачи заявок.

При этом Заявитель фактически обжалует положения документации уже после подведения итогов Закупки и определения победителя.

Вместе с тем Комиссия отмечает, что оспариваемые Заявителем положения документации подлежали обжалованию до окончания срока по стороны антимонопольного органа мер публично-правового принуждения на основании жалобы лица, не посчитавшего необходимым со своей стороны оспорить подачи заявок. В противном случае, реализация такого права за пределами окончания срока подачи заявок необоснованно затрагивает права и законные интересы иных участников Закупки, которые подали заявки в соответствии с условиями документации.

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.

Указанное означает недопустимость применения сложения конкурсной документации до момента подачи своей заявки на участие в этой закупке, а попытавшегося обойти эти требования и впоследствии стремящегося сорвать закупочную процедуру после непризнания его победителем этой закупки.

Обратное будет противоречить не только балансу частных и публичных интересов, но и принципам добросовестной реализации и защиты своих гражданских прав (часть 3 статьи 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (часть 4 статьи 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (часть 1 статьи 10 ГК РФ).

Кроме того, Заявитель конклюдентно согласился (часть 1 статьи 8 ГК РФ) на все условия конкурсной документации в момент подачи им заявок на участие в Закупке. В этой связи у Комиссии отсутствуют правовые основания к выявлению в действиях Заказчика нарушения требований действующего законодательства о закупках, поскольку последний действовал в строгом соответствии с требованиями собственной конкурсной документации, которая не была оспорена

Заявителем в административном порядке.

Учитывая изложенное, Комиссия приходит к выводу, что обжалование Заявителем положений документации после принятия участия в самой закупочной процедуре не подлежит рассмотрению антимонопольным органом в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, так как 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, в связи с чем обжалование участником Закупки положений документации после окончания срока подачи заявок свидетельствует о злоупотреблении своим правом на обжалование процедуры.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу об отсутствии правовых оснований для рассмотрения жалобы Заявителя в части обжалования положений закупочной документации.

Заявителем также обжалуется правомерность отклонения его заявки от дальнейшего участия в Аукционе, поскольку в составе заявки Общества предоставлено согласие со всеми условиями проведения работ, установленными в Документации.

Из протокола рассмотрения первых частей заявок от 12.01.2022 заявка Общества (порядковый номер — 767826) отклонена от дальнейшего участия в Аукционе ввиду несоответствия требованиям Документации, а именно: участник не предоставил никаких сведений по характеристикам товаров Приложения №1 к Техническому заданию «Требования к значениям показателей (характеристик) поставляемого товара, позволяющие определить соответствие установленным заказчиком требованиям».

Комиссия, изучив представленные документы и сведения, установила следующее.

В соответствии с пунктом 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках 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.

Таким образом, именно Заказчик наделен правом на формирование требований ккупаемым товарам, работам, услугам в соответствии с собственными потребностями.

В настоящем случае, Заказчик в Техническом задании сформулировал требования к поставляемым товарам, которые в отношении которых в дальнейшем будут

осуществляются монтажные работы.

В документации о конкурентной закупке в силу пункта 3 части 10 статьи 4 Закона о закупках должны содержаться требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

Согласно пунктам 1, 4 раздела 2 Документации, заявка на участие в открытом аукционе в электронной форме формируется участником закупки в соответствии с формами, приведенными в разделе 4 «Образцы форм документов». Используемые при подготовке заявки формы должны быть заполнены по всем пунктам. При этом участник закупки должен представить в заявке конкретные показатели предлагаемого к поставке (используемого при выполнении работ, оказании услуг) товара, в сопоставлении со всеми требованиями Заказчика (без использования каких-либо сокращений в описании типа: "согласны со всеми требованиями_", "соглашаемся со всеми остальными требованиями_" и т. п.).

Соответствующие сведения о характеристиках товаров, используемых при выполнении работ подлежали заполнению по Форме 1 раздела 4 Документации согласно значениям, заданным Заказчиком в Приложении № 1 к Техническому заданию.

Как было установлено Комиссией, заявка Общества содержала Форму 1 с согласием на поставку (выполнение работы/оказание услуги), в полном соответствии с требованиями документации, на условиях, представленных в Техническом задании, локальных сметах № 02-01-01, № 02-01-02, № 09-01, Рабочем проекте РП-АУПС-124-07.2021.10, Договоре (Приложение № 2 к Документации).

В свою очередь, названная форма не содержала характеристик товаров, предлагаемых к поставке Заказчику в нарушение требований Закупочной документации.

В силу статьи 8 ГК РФ участник, подавая заявку на участие в Аукционе, конклюдентно согласился с требованиями документации, в том числе в отношении состава заявки, а равно принял на себя риски по отклонению заявки в случае несоблюдении таких требований.

В пункте 12 раздела 2 Документации указано, что в случае если заявка на участие в открытом аукционе в электронной форме будет оформлена не по форме, представленной в разделе 4 "Образцы форм документов", такая заявка подлежит отклонению по основанию, предусмотренному подпунктом 2 пункта 15 § 5 "Порядок проведения открытого аукциона в электронной форме, в том числе порядок подведения итогов открытого аукциона в электронной форме" раздела 2 "Порядок проведения открытого аукциона в электронной форме".

В соответствии с подпунктом 2 пункта 15 раздела 2 Документации 15. основанием для отклонения заявки является несоответствие указанных документов и информации требованиям, установленным документацией о закупке;

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о наличии у Заказчика правовых оснований для отклонения заявки, в связи с чем данный довод жалобы признан необоснованным.

Заявитель считает неправомерным допуск к участию в Аукционе заявок ООО

«ПОЖСТРОЙЦЕНТР» и ООО «ГРАЙЛИНГ», поскольку такие участники не соответствовали требованиям документации, а именно отсутствуют договоры, подтверждающие опыт участника согласно требованиям пункта 13 Информационной карты согласно сведениям, имеющимся в ЕИС.

Заказчик с указанным доводом жалобы не согласился, пояснив, что Аукцион и рассмотрение вторых частей заявок других участников закупки проводились без участия Заявителя жалобы, таким образом его права или законные интересы не затрагиваются.

При этом заявки участников, содержащие необходимые документы, в том числе договоры, свидетельствующие о наличии опыта ООО «ПОЖСТРОЙЦЕНТР» и ООО «ГРАЙЛИНГ» представлены Заказчиком в материалы дела.

Изучив представленные документы, Комиссией установлено следующее.

В соответствии с пунктами 2, 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке, требования к участникам такой закупки.

В пункте 13 Информационной карты Аукциона Заказчиком установлены квалификационные требования к участникам закупки: Наличие двух договоров (по выбору участника), в предмет которых включены работы, являющиеся одноименными работами), включенными в предмет договора, на право заключения которого проводится закупка, стоимость каждого из которых составляет не менее чем двадцать процентов начальной (максимальной) цены договора (цены лота), на право заключить который проводится аукцион. Аналогичными объекту закупки признаются исполненные за последние три года до даты начала срока подачи заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме, установленной пунктом 4 раздела 3 "Информационная карта" контракты /договоры, предметом которых является поставка и монтаж автоматической системы пожарной сигнализации и речевой системы оповещения и управление эвакуацией.

Цена каждого контракта/договора должна быть не менее 30% от начальной (максимальной) цены договора (п. 18 раздела 3 Информационной карты).

К информации, подтверждающей наличие опыта выполнения работ или оказания услуг участника аукциона в электронной форме, относится информация, содержащаяся в реестре договоров/контрактов в Единой информационной системе в сфере закупок <http://zakupki.gov.ru>. Участник закупки прикладывает копии договоров/контрактов и даёт электронную ссылку на информацию о договоре(ах)/контракте(ах), заключенных и исполненных участниками в соответствии с Законом № 223-ФЗ и заключенных и исполненных участниками в соответствии с Законом № 44-ФЗ содержащуюся в реестре договоров/контрактов в Единой информационной системе в сфере закупок или полные копии договоров и копии актов выполненных работ (оказанных услуг) с приложением подтверждающих документов в четкой последовательности:

-копии договоров/ контрактов/ дополнительных соглашений к договору,

-копии актов сдачи-приемки/актов выполненных работ/оказанных услуг или иных документов, подтверждающих исполнение обязательств по договору). Копии актов выполненных работ/оказанных услуг должны быть последовательно приложены к каждой соответствующей копии предоставленных договоров/ заказов/ дополнительных соглашений к договорам.

Изучив заявки участников, Комиссия установила, что ООО «ГРАЙЛИНГ» является лидером коллективного участника (участие совместно с ООО «Агентство СТМ», ООО «НПО «Инвест»), в составе заявки которого представлено 2 договора сопоставимого характера и объема, заключенных в рамках Закона о закупках и Закона о контрактной системе.

Участник ООО «ПОЖСТРОЙЦЕНТР» представил в заявке 3 договора сопоставимого характера и объема, заключенных в рамках гражданско-правовых отношений.

Комиссия считает необходимым отметить, что доводы Заявителя о том, что пункт 13 Информационной карты предполагает предоставление только договоров, заключенных в Закона о закупках и Закона о контрактной системе являются несостоятельными, поскольку указанные положения содержат возможность предоставления участниками полного комплекта документов в отношении договоров, поскольку сведения о гражданско-правовых договорах не размещаются в ЕИС.

При этом в ходе приема заявок со стороны потенциальных участников Закупки в адрес Заказчика не направлялись запросы по данному вопросу, в связи с чем презюмируется, что условиям проведения закупки были ясны и понятны участникам.

Таким образом, доводы Заявителя о неправомерном допуске к участию ООО «ПОЖСТРОЙЦЕНТР» и ООО «ГРАЙЛИНГ» не находят своего подтверждения, в связи с чем данный доводы жалобы признан необоснованным.

Руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Оставить жалобу ООО «Свобода и Безопасность» (ИНН: 7724312335, ОГРН: 1157746286587) на действия ФГБОУ ВО «Московский государственный юридический университет им. О. Е. Кутафина (МГЮА) (ИНН: 7703013574, ОГРН: 1027739180380) без рассмотрения в части обжалования Аукционной документации, в остальной части — признать необоснованной.
2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмом Московского УФАС России от 25.01.2022 № ЕИ/3489/22.

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