

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-8418/2023 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

28.06.2023

г. Москва

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

Председательствующего:

рассмотрев жалобу АО «ВМЗ» (далее — Заявитель) на действия ПАО «МОЭК» (далее — Заказчик) при проведении открытого конкурентного отбора в электронной форме на право заключения договора на поставку металлорукавов для нужд ПАО «МОЭК»

(23 VP0860) (реестровый № 32312180621, 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.

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, 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 требованиями пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о Закупках.

В своей жалобе Заявитель выражает несогласие с отклонением своей заявки на участие в Закупке.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, и на заседание Комиссии представил письменные возражения, а также иные истребованные антимонопольным органом документы.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссией установлено следующее.

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.

Согласно протоколу рассмотрения заявок от 08.06.2023 №32312180621-01, заявку Заявителя отклонили по следующим основаниям:

«В соответствии с п. 2.6.6. Документации, в случае:

- несоответствия предложенного Участником товара, работы, услуги, являющихся предметом закупки требованиям Документации к таким товарам, работам, услугам, количественным показателям (количество, объем) товара, работ, услуг, сроки выполнения работ, оказания услуг) (раздел 8 Документации), а именно:
- направленный на рассмотрение комплект материалов (за исключением технического предложения) не содержит техническую документацию, подтверждающую соответствие требованиям технической части ТЗ (количество оплеток, материал оплеток, рабочую температуру, тип сильфона, номинальное давление). Отсутствуют паспорта на изделия, документация не оформлена соответствующим образом.
- отсутствия и ненадлежащего оформления, предусмотренного к порядку заполнения документов Заявки, указанному в инструкциях о заполнении форм документов, определенных Документацией, а также в иных разделах Документации, а именно:
- справка налоговой инспекции об открытых (закрытых) счетах представлена без отметки налогового органа.
- отсутствует согласие на обработку и передачу персональных данных (по форме 8) руководителя организации, являющейся участником общества».

Согласно позиции Заявителя его заявка полностью соответствует требованиям Закупочной документации, в связи с чем, отклонение заявки является неправомерным. В соответствии с пунктом 2.6.6. Закупочной документации по результатам анализа Заявок и проверки информации об Участниках, проведенных Организатором, Комиссия вправе отклонить Заявку в случае отсутствия документов, определенных Документацией, а также их ненадлежащее оформление, предусмотренное к порядку заполнения документов Заявки, указанному в инструкциях о заполнении форм документов, определенных Документацией, а также в иных разделах Документации.

В силу пункта 5.3. Закупочной документации 5.3.1. Техническое предложение в составе Заявки должно быть подготовлено в полном соответствии с условиями настоящей Документации и в соответствии с формой, установленной в настоящей Документации – Техническое предложение (Форма 5 раздела 7 Документации).

Согласно пункту 5.3.3. Закупочной документации техническое предложение должно содержать описание Участником поставляемого товара, который является предметом закупки, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик, описание Участником выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом закупки, их количественных и качественных характеристик и предложение в отношении предмета Конкурентного отбора в соответствии с требованиями, установленными разделом 8, п. 1.16 и п. 1.2 Документации с документальным подтверждением соответствия требованиям Документации.

Документальным подтверждением соответствия товаров, работ, услуг требованиям, установленным Заказчиком согласно настоящему пункту, являются сертификаты соответствия и/или иные документы, выданные в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации.

Пунктом 2 Технического задания установлены требования к поставляемому товару:

№ п/п	Наименование	Ед. изм.	Характеристики
1.	Металлорукав PN25, DN150, L=6000мм	шт.	Тип оболочки (оплетки) – металлическая; Количество оплеток – не менее двух; Диаметр (Dy) – 150 мм; Рабочее давление изделия (P) - 25 ати; (сильфона – 30 ати) Длина (L) – не менее 6000 мм; Рабочая температура – не менее 150 град. Цельсия; Материал гофры (основной сильфон) – нержавеющая сталь; Тип сильфона – усиленный; Материал патрубка - нержавеющая сталь; Тип соединения - фланец воротниковый приварной /Фланец свободный на приварном кольце; Материал фланца - нержавеющая сталь.
			Тип оболочки (оплетки) – металлическая; Количество оплеток – не менее двух; Диаметр (Dy) – 100 мм;

2.	Металлорукав PN25, DN100, L=6000мм	<p>Рабочее давление изделия (P) - 25 ати; (сильфона – 30 ати)</p> <p>Длина (L) – не менее 6000 мм;</p> <p>Рабочая температура – не менее 150 град. Цельсия;</p> <p>Материал гофры (основной сильфон) – нержавеющая сталь; Тип сильфона – усиленный;</p> <p>Материал патрубка - нержавеющая сталь;</p> <p>Тип соединения - фланец воротниковый приварной /Фланец свободный на приварном кольце; Материал фланца - нержавеющая сталь.</p>
3.	Металлорукав PN25, DN80, L=6000мм	<p>Тип оболочки (оплетки) – металлическая;</p> <p>Количество оплеток – не менее двух;</p> <p>Диаметр (Dy) – 80 мм;</p> <p>Рабочее давление изделия (P) - 25 ати; (сильфона – 30 ати)</p> <p>Длина (L) – не менее 6000 мм;</p> <p>Рабочая температура – не менее 150 град. Цельсия;</p> <p>Материал гофры (основной сильфон) – нержавеющая сталь; Тип сильфона – усиленный;</p> <p>Материал патрубка - нержавеющая сталь;</p> <p>Тип соединения - фланец воротниковый приварной /Фланец свободный на приварном кольце; Материал фланца - нержавеющая сталь.</p>

В примечании к пункту 2 Технического задания указано, что в случае наличия по тексту технического задания указания на товарные знаки следует читать «или эквивалента». **В случае, если Поставщик предлагает замену (эквивалент), указанных в п.2 настоящего Технического задания материалов, он обязан приложить к своей заявке развернутое сравнение технических характеристик предлагаемого Товара, сертификаты соответствия, паспорта и (или) иные документы, выданные в соответствии с действующим законодательством, свидетельствующие о соответствии Товара**

требованиям, установленным Заказчиком в Техническом задании.

В соответствии с Техническим предложением, Заявителем предложен к поставке эквивалентный товар:

- 1) Металлорукав ВЗМ МР030.2Ф02_25/Ф 03_25 150x30x6000.
- 2) Металлорукав ВЗМ МР030.2Ф02/Ф 03 100x25x6000 3)
Металлорукав ВЗМ МР030.2Ф02/Ф 03 80x25x6000.

Учитывая требования пункта 2 Технического задания, при поставке эквивалентного товара, участник в составе своей заявки должен представить развернутое сравнение технических характеристик предлагаемого Товара, сертификаты соответствия, паспорта и (или) иные документы, выданные в соответствии с действующим законодательством, свидетельствующие о соответствии Товара требованиям, установленным Заказчиком в Техническом задании.

В нарушение установленного требования, Заявителем в составе заявки представлены только сертификаты на поставляемый товар, однако не представлено развернутое сравнение технических характеристик и паспорта на предлагаемый товар.

На основании изложенного, заявка Заявителя не соответствовала требованиям пункта 2 Технического задания и в силу пункта 2.6.6. Закупочной документации подлежала отклонению.

Относительно основания отклонения заявки Заявителя ввиду представления справки налоговой инспекции об открытых (закрытых) счетах без отметки налогового органа, Комиссия отмечает следующее.

В силу подпункта 11 пункта 7.4.7. Закупочной документации, заявка участника должна содержать справку налоговой инспекции об открытых (закрытых) счетах в кредитных организациях, полученная не ранее, чем за 3 (три) месяца до дня подачи Заявки; **Справка должна иметь отметку налогового органа и указание на дату выдачи (составления) документа.**

В нарушение указанного пункта, Заявителем в составе заявки представлена справка «Сведения о банковских счетах» без указания на дату выдачи (составления) документа.

На основании изложенного, заявка Заявителя не соответствовала требованиям пункта 2 Технического задания и в силу пункта 2.6.6. Закупочной документации подлежала отклонению.

Относительно основания отклонения заявки Заявителя ввиду непредставления согласия на обработку и передачу персональных данных (по форме 8) руководителя организации, являющейся участником общества, Комиссия отмечает следующее.

В соответствии с подпунктом 3 пункта 7.4.7. Закупочной документации заявка участника должна содержать согласие на обработку персональных данных от руководителя, главного бухгалтера (согласие на обработку персональных данных от главного бухгалтера представляется по форме 8 Документации), учредителей (участников/акционеров) и лица, наделённого полномочиями единоличного исполнительного органа Участника (дается всеми субъектами персональных данных, чьи персональные данные предоставляются (передаются) организатору (форма 8 и форма 9 Документации));

Заявителем в составе заявки представлено согласие по форме 9 Закупочной документации на имя Дашкова В.Б.

Согласно позиции Заявителя, Дашков В.Б. является бенефициаром Заявителя, в связи с чем, в отношении данного лица требуется представить согласие по форме 9.

Комиссия оценивает позицию Заявителя критически ввиду того, что Дашков В.Б. на дату подачи заявки на участие в Закупке являлся генеральным директором ООО «УТПИ» управляющей организацией Заявителя, в связи с чем, в отношении данного лица требуется представлять согласие по форме 8 Закупочной документации, так как в примечании к форме 8 Закупочной документации указано, что под контрагентом в данной форме понимается единоличный исполнительный орган или руководитель управляющей организации, а так же иные физические лица – представители контрагента, уполномоченные действовать от его имени на основании доверенности.

Кроме того, в примечании к форме 8 Закупочной документации также указано, что в случае если лицо от которого предоставляется данное Согласие является собственником (акционером, бенефициаром) контрагента в составе Заявки Участника также предоставляется Согласие данного лица, оформленное в соответствии с формой 9 Документации.

Таким образом, в отношении Дашкова В.Б. Заявителю надлежало представить согласие по форме 8 и форме 9 Закупочной документации.

На основании изложенного, заявка Заявителя не соответствовала требованиям пункта 2 Технического задания и в силу пункта 2.6.6. Закупочной документации подлежала отклонению.

Комиссия не устанавливает нарушения антимонопольного законодательства со стороны Заказчика, так как при отклонении заявки Заявителя Заказчик действовал в соответствии с требованиями собственной документации, требования которой применялись в равной степени ко всем участникам Закупки.

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.

В свою очередь 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 действующего законодательства Российской Федерации в сфере закупок, 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 необоснованности жалобы Заявителя.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу АО «ВМЗ» (ИНН: 3328441019, ОГРН: 1063328003584) на действия ПАО «МОЭК» (ИНН: 7720518494, ОГРН: 1047796974092) при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России

от 22.06.2023 № НП/25762/23.

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