

РЕШЕНИЕ

по жалобе ООО «ДЖЕНЕРАЛ ОПТИКС» (вх. № 6067-ЭП/23)

«16»

мая

2023

г.

г. Пермь

Комиссия по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Комиссия Пермского УФАС) в составе:

Заместитель Председателя Комиссии:

<...>, заместитель руководителя Управления,

Члены комиссии:

<...>, начальник отдела контроля органов власти и процедур торгов,

<...>, специалист-эксперт отдела контроля органов власти и процедур торгов,

посредством видеоконференцсвязи, в присутствии представителя ООО «ДЖЕНЕРАЛ ОПТИКС», без участия представителя АО «Протон-Пермские моторы» (надлежащим образом уведомлены),

рассмотрев жалобу Общества с ограниченной ответственностью «ДЖЕНЕРАЛ ОПТИКС» (ИНН 7813592973, ОГРН 1147847242586) (вх. № 6067-ЭП/23) (далее также – Заявитель, ООО «ДЖЕНЕРАЛ ОПТИКС») на действия (бездействие) Акционерного общества «Протон-Пермские моторы» (ИНН 5904006044, ОГРН 1025900893622) (далее также – Заказчик, АО «Протон-Пермские моторы»), Закупочной комиссии АО «Протон-Пермские моторы» при организации и проведении закрытого запроса котировок в электронной форме на поставку промышленных видеоэндоскопов (извещение № 230126300077, размещено на официальном сайте ЭТП ООО «АСТ ГОЗ») (далее – официальный сайт) (далее – торги, закупка),

УСТАНОВИЛА:

25.04.2023 г. в адрес Пермского УФАС России поступила жалоба

Заявителя на действия Заказчика, Закупочной комиссии при проведении закупки, доводы которой сводятся к неправомерному допуску заявки победителя закупки.

Заказчик, не согласившись с доводами Заявителя, представил письменные возражения на жалобу и документы, подтверждающие свою позицию.

В связи с соответствием жалобы Заявителя предъявляемым к ней требованиям жалоба была принята Пермским УФАС к рассмотрению, уведомление о поступлении жалобы и приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу (№ 4181/23 от 27.04.2023 г.) (далее – Уведомление), содержащее установленные ч. 11 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции сведения, размещено на сайте www.br.fas.gov.ru в пределах установленного срока и направлено Сторонам посредством электронной почты. Уведомление также содержало информацию о возможности дистанционного участия в рассмотрении жалобы и о действиях, которые необходимо совершить для обеспечения такого участия.

Частью 11 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) предусмотрено, что в случае принятия жалобы к рассмотрению антимонопольный орган размещает в течение трех рабочих дней со дня ее поступления информацию о поступлении жалобы и ее содержании на официальном сайте торгов или на сайте антимонопольного органа, направляет заявителю, организатору торгов, оператору электронной площадки, в конкурсную или аукционную комиссию, уполномоченный орган и (или) организацию, осуществляющую эксплуатацию сетей (далее по тексту – Стороны), уведомление о поступлении жалобы и о приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу. В уведомлении указываются краткое содержание жалобы (предмет рассмотрения), адрес официального сайта торгов, на котором размещена информация о поступлении жалобы, или сайта антимонопольного органа, сведения о месте и времени рассмотрения жалобы. Уведомление направляется посредством почтовой или факсимильной связи либо электронной почты.

1. В соответствии с ч. 1 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам ст. 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или 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 июля 2011 года № 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 ч. 2 ст. 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.

В соответствии с ч. 10 ст. 3 Закона о закупках любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, с учетом особенностей, установленных ст. 3 Закона о закупках, действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки. Обжалование осуществляется в случаях, установленных ч. 10 ст. 3 Закона о закупках.

Из системного толкования вышеназванных норм следует, что обжаловать действия (бездействия) субъектов контроля Закона о закупках по основаниям, предусмотренным ч. 10 ст. 3 Закона о закупках вправе любые лица, чьи права и законные интересы нарушены неправомерными действиями (бездействием) субъектов контроля Закона о закупках (Письмо ФАС России от 25.06.2019 № ME/53183/19 «О принятии антимонопольным органом в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» жалобы к рассмотрению, поданной лицом, не являющимся участником закупки»).

При этом необходимо учитывать, что согласно ч. 11 ст. 3 Закона о закупках 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.

Согласно ч. 13 ст. 3 Закона о закупках, рассмотрение жалобы антимонопольным органом должно ограничиваться только доводами, составляющими предмет обжалования.

Общие принципы и основные требования к проведению закупок товаров, работ и услуг отдельными видами юридических лиц установлены Федеральным законом от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

В соответствии с ч. 1 ст. 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 ч. 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

2. При проведении рассматриваемой закупки, Заказчик руководствовался Положением о закупке товаров, работ, услуг Государственной корпорации по космической деятельности «Роскосмос» (далее – Положение), Извещением о проведении закрытого запроса котировок в электронной форме (далее – Извещение), Документацией о проведении закрытого запроса котировок в электронной форме (далее – Документация).

Извещение о проведении закупки опубликовано на официальном сайте ЭТП ООО «АСТ ГОЗ» - 28.03.2023 г.

Дата начала срока подачи заявок – 28.03.2023 г.

Дата окончания срока подачи заявок – 07.04.2023 г.

Дата подведения итогов закупки – 11.04.2023 г.

В соответствии с протоколом об итогах закрытого запроса котировок в электронной форме № 43 от 11.04.2023 г., опубликованном на официальном сайте ЭТП 13.04.2023 г., на участие в закупке поступило 2 заявки, победителем определен ООО «Интек», второе место присвоено ООО «ДЖЕНЕРАЛ ОПТИКС».

По мнению Заявителя, Заказчик неправомерно допустил заявку ООО «Интек» к участию в закупке, поскольку его условия поставки

промышленных видеоэндоскопов ООО «Интек» не соответствуют Техническому заданию в части комплектации оборудования программным комплексом Платформы ВСКАМ версии 1.0 для обработки и хранения эндоскопических изображений. В связи с данным обстоятельством, Заявитель считает, что по результатам заключения договора с победителем для Заказчика наступят негативные последствия в виде поставки товара ненадлежащего качества, не соответствующего Техническому заданию, неисполнения договоров по государственному оборонному заказу, убытков.

Комиссия Пермского УФАС России, изучив материалы жалобы, сообщает следующее.

В силу п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках, при закупке товаров, работ, услуг Заказчики руководствуются принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

В силу ч. 2 ст. 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 осуществления закупок конкурентными и неконкурентными способами (ч. 3.1, 3.2. ст. 3 Закона о закупках), порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Согласно ч. 6 ст. 3 Закона о закупках, 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.

2.1. Ознакомившись с доводами жалобы, возражением на жалобу и исследовав положения Документации о закупке, Комиссией Пермского УФАС России установлено следующее.

Для осуществления конкурентной закупки Заказчик разрабатывает и утверждает Документацию о закупке, которая размещается в единой

информационной системе вместе с Извещением и включает в себя сведения, предусмотренные в том числе ч. 10 ст. 4 настоящего Федерального закона (ч. 9 ст. 3.2 Закона о закупках).

Пунктом 15 и 3 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках предусмотрено, что в Документации о конкурентной закупке указываются описание предмета закупки; требования к описанию участниками такой закупки поставляемого товара, который является предметом конкурентной закупки, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик, требования к описанию участниками такой закупки выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом конкурентной закупки, их количественных и качественных характеристик.

Требования к описанию продукции установлены в п. 10.6 Положения.

Согласно п. 10.6.2 Положения описание продукции должно быть подготовлено участником закупки в соответствии с требованиями Извещения, Документации о закупке и может быть представлено такими способами как: 1) согласие участника процедуры на поставку товаров на условиях, указанных в Извещении, Документации; 2) предложение участника процедуры закупки в отношении продукции.

Способ предоставления описания продукции устанавливается в Извещении, Документации (п. 10.6.3 Положения).

В силу п. 10.6.5 Положения при описании продукции участник обязан подтвердить соответствие поставляемой продукции требованиям Извещения, Документации в отношении всех показателей, которые в ней установлены.

В соответствии с п. 10.6.6 Положения нарушение участником требований к описанию продукции, установленных Извещением, Документацией о закупке, является основанием для отказа в допуске к участию в закупке.

Согласно п. 4.6.1 Извещения и п. 13 Информационной карты участники закупки представляют подробное предложение в отношении продукции, включающее в себя указание производителя и страны происхождения товара, предложения в отношении функциональных характеристик (потребительских свойств), количественных и качественных характеристик товара, – по форме Технического предложения, установленной в подразделе 7.3 Извещения.

Кроме того, участники закупки при описании продукции подтверждают соответствие поставляемой продукции требованиям Извещения в отношении всех показателей, которые в ней установлены (п. 4.6.2

Извещения).

За нарушение указанных требований к описанию продукции Заказчик отказывает в допуске к участию в закупке (п. 4.6.6 Извещения).

Согласно Приложению к Извещению «Требование к содержанию, составу заявки на участие в закупке, и инструкция по ее заполнению» подача заявки на участие в закупке означает согласие участника закупки, подавшего такую заявку, на поставку товара, выполнение работы, оказание услуги на условиях, предусмотренных Извещением, и в соответствии с заявкой такого участника.

Подача Технического предложения по установленной Заказчиком форме также означает, что участник согласен поставить товар на условиях, предусмотренных в Извещении.

Заявитель в жалобе указывает, что им была получена авторизация у производителя программного комплекса Платформы ВСКАМ версии 1.0 и исключительное право использования данной программы для поставки товара Заказчику. При этом, Заявитель отмечает, что такой авторизации у победителя не имеется, в связи с чем, он не сможет удовлетворить потребность Заказчика в поставке промышленных видеоэндоскопов в соответствии с Техническим заданием.

Согласно Приложению № 3 к Извещению заявка на участие в закупке должна включать в себя следующие документы:

- 1) Заявка (форма 1);
- 2) Техническое предложение (форма 3);
- 3) Копии учредительных документов;
- 4) Копия документа, подтверждающего полномочия лица на осуществление действий от имени участника процедуры закупки – юридического лица;
- 5) Декларация участника;
- 6) Коммерческое предложение (форма 2).

В Приложении к Извещению «Требование к содержанию, составу заявки на участие в закупке, и инструкция по ее заполнению» также установлено, что участники закупки должны представить в составе заявки решения о согласии на совершение или о последующем одобрении крупной сделки; об одобрении или о согласии на совершение сделки с заинтересованностью.

Проанализировав положения Документации, Комиссией не установлено требований, согласно которым на дату подачи заявки участники закупки должны иметь полученную у производителя авторизацию на исключительное право использования программного комплекса Платформы ВСКАМ версии 1.0, в том числе представить соответствующие документы в составе заявки.

Кроме того, из требований Документации также не следует, что при исполнении договора победитель закупки не сможет получить авторизацию у производителя на исключительное право использования программного комплекса Платформы ВСКАМ версии 1.0.

Из представленной Комиссии антимонопольного органа заявки победителя следует, что ООО «Интек» представлено Техническое предложение в соответствии с требованиями к описанию продукции, установленным в Документации, на поставку промышленных видеоэндоскопов.

Таким образом, участник закупки, подав заявку, конклюдентно согласился со всеми требованиями и условиями Извещения, в том числе с оспариваемыми условиями Технического задания о комплектации товара.

Комиссия Пермского УФАС России, оценивая настоящие доводы жалобы, не может не обратить внимание на то, что обжалуемые Заявителем обстоятельства фактически сводятся к оспариванию вопросов исполнения гражданско-правового договора, а именно невозможности исполнения победителем договора по причине несоответствия его товара условиям Технического задания в части его комплектации программным комплексом Платформы ВСКАМ версии 1.0 для обработки и хранения эндоскопических изображений.

Между тем, в полномочия антимонопольного органа, определенные ст. 23 Закона о защите конкуренции, рассмотрение вопроса о нарушении договорных обязательств не входит.

В случае возникновения в будущем споров относительно надлежащего исполнения требований договора, заключенного между АО «Протон-Пермские моторы» и ООО «Интек», такие споры могут быть разрешены как в претензионном, так и в судебном порядке.

На основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу о необоснованности данной жалобы.

На основании изложенного, и руководствуясь статьей 18.1 Закона о

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Общества с ограниченной ответственностью «ДЖЕНЕРАЛ ОПТИКС» (ИНН 7813592973, ОГРН 1147847242586) (вх. № 6067-ЭП/23) на действия (бездействие) Акционерного общества «Протон-Пермские моторы» (ИНН 5904006044, ОГРН 1025900893622), Закупочной комиссии АО «Протон-Пермские моторы» при организации и проведении закрытого запроса котировок в электронной форме на поставку промышленных видеоэндоскопов (извещение № 230126300077, размещено на официальном сайте ЭТП ООО «АСТ ГОЗ») **необоснованной**;
2. Снять ограничения, наложенные письмом Пермского УФАС России исх. № 4181/23 от 27.04.2023 г.

Заместитель Председателя Комиссии

<...>

Члены

Комиссии

<...>

<...>

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия.

<...>

+ 7 (342) 235-10-36