

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-5390/2023 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров
25.04.2023 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 ИП<.....>, ПАО «Фортум»,

рассмотрев жалобу ИП <.....> (далее — Заявитель) на действия ПАО «Фортум» (далее — Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку серверного оборудования в рамках проекта «Озеро данных» для нужд ПАО «Фортум» в 2023 году (реестровый № 32312172995) (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, 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.

Согласно доводам жалобы, заявка Заявителя неправомерно отклонена от дальнейшего участия в процедуре, поскольку его заявка полностью соответствовала требованиям документации.

Представитель Заказчика с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения и материалы.

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 Федерального закона от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон 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.

В силу части 10 статьи 3.2 Закона о закупках, заявки на участие в конкурентной закупке представляются согласно требованиям к содержанию, оформлению и составу заявки на участие в закупке, указанным в документации о закупке в соответствии с настоящим Федеральным законом и положением о закупке заказчика.

Согласно части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

Пунктом 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках предусмотрено, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к участникам такой закупки.

При этом в силу части 6 статьи 3 Закона о закупках 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.

Комиссией установлено, что 07.03.2023 Заказчик на сайте электронной торговой площадки АО «ЭТС» (<http://www.etp-ets.ru>), а также на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (<http://zakupki.gov.ru>) (далее – ЕИС), разместил информацию о проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку серверного оборудования в рамках проекта «Озеро данных» для нужд ПАО «Фортум» в 2023 году (реестровый № 32312172995) (далее — конкурс, процедура).

Согласно протоколу рассмотрения первых частей заявок от 07.04.2023 Заявка Заявителя отклонена на основании следующего:

«Не соответствует п. 3 Технического задания (в техническом предложении не указан производитель и партномера предлагаемого оборудования».

На основании раздела 5.1 Закупочной документации заявки рассматриваются на соответствие требованиям, установленным отборочными критериями Приложения № 1А Закупочной документации. Результаты рассмотрения заявок отражаются в протоколе, который публикуется в ЕИС, на официальном сайте, и на ЭТП в течение 3 календарных дней после его подписания.

Приложением № 1А установлен перечень отборочных критериев, соответствие которым определяется при рассмотрении первых частей заявок:

№ п/п	Отборочные критерии	Подтверждающие документы	Порядок отбора
1.	Соответствие формы и содержания заявки, в т.ч. состава документов, входящих в состав заявки (за исключением документов в составе Заявки, подлежащих оценке в соответствии с оценочными критериями, и Коммерческого предложения и/или иного документа, раскрывающего информацию о ценовом предложении Участника), а также способа (формата) и порядка их предоставления требованиям документации	Заявка Участника	В случае несоответствия критерию – заявка Участника должна быть отклонена

В соответствии с пунктом 3.1.1 «Инструкция по подготовке заявки» Закупочной документации заявка Участника должна содержать все документы по установленным формам согласно Раздела 2 настоящей документации на ЭТП (каждый документ должен быть размещен Участником в части заявки, указанной в форме документа, для каждого

документа должен быть установлен тип документа, указанный в форме документа), а также иные документы по усмотрению Участника. Участник не должен вносить изменения в формы Раздела 2 документации кроме случаев, прямо установленных документацией.

Пунктом 3.3.2 Закупочной документации установлены требования к содержанию первой части заявки, согласно которым «В блоке ЭТП «1 часть заявки Согласие на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг» Участник должен включить в раздел «Документы» и присвоить тип документа «Техническое предложение»: Техническое предложение, которое Участник вправе дополнить эскизом, рисунком, чертежом, фотографией, иным изображением закупаемой Продукции.».

Разделом 2 Закупочной документации «Образцы форм для заполнения участниками» установлена форма технического предложения, согласно которой «Участник заполняет отдельный файл «Техническое предложение», являющийся неотъемлемой частью документации.

Так, в соответствии с Техническим заданием к поставке требуется следующая продукция:

Наименование	Технические характеристики	ИТОГО	Срок поставки товара оказания услуг	J / Страна-производитель	К Гарантийный срок, мес.	L Эквивалент (наименование, модель, партномер партномер)	M Технические характеристики эквивалента эквивалента
Серверное шасси и вычислительные узлы	В соответствии с приложением № 1 к 4 Техническому заданию		в течение трех месяцев с даты заключения договора				
Система хранения данных	В соответствии с приложением № 1 к 2 Техническому заданию		в течение трех месяцев с даты заключения договора				
Техническая поддержка поставляемого оборудования	В соответствии с приложением № 4 к 36 Техническому заданию		в течение 36 месяцев с даты подписания ТОРГ-12/УПД на поставленный товар			не применимо	не применимо

Согласно Инструкции по заполнению Формы участник в обязательном порядке заполняет столбцы J, K файла. Столбцы L, M файла заполняются при предложении Участником эквивалента.

Таким образом, как следует из требований Технического задания, в случае предоставления эквивалента в заявке необходимо указать наименование, модель и партномер товара.

Комиссией установлено, что Заявителем в составе заявки представлено техническое предложение, в котором к поставке предложен эквивалент со следующими техническими характеристиками:

Наименование	Технические характеристики	ИТОГО	Срок поставки товара оказания услуг	J / Страна-производитель	К Гарантийный срок, мес.	L Эквивалент (наименование, модель, партномер)	M Технические характеристики эквивалента
Серверное шасси и вычислительные узлы	В соответствии с приложением № 1 к 4 Техническому заданию		в течение трех месяцев с даты заключения договора	Китай	12 месяцев	не применимо	не применимо
Система хранения данных	В соответствии с приложением № 1 к 2 Техническому заданию		в течение трех месяцев с даты заключения договора	Китай	13 месяцев	не применимо	не применимо

Техническая поддержка поставляемого оборудования	В соответствии с приложением № 4 к Техническому заданию	в течение 36 месяцев с даты подписания ТОРГ-12/УПД на поставленный товар	Китай	14 месяцев	не применимо	не применимо
--	---	--	-------	------------	--------------	--------------

Таким образом, из представленного Заявителем в составе заявки технического предложения следует, что Заявителем не указаны данные о предлагаемом к поставке товара, а именно не указаны наименование, модель и партномер предлагаемого к поставке товара, при том что Заявителем к поставке предложен эквивалент.

В связи с чем, не представляется возможным проверить соответствие технических характеристик предлагаемого Заявителем товара требованиям, указанным в Приложении № 1 к Техническому заданию.

На основании изложенного, Комиссия приходит к выводу о том, что в данном случае заявка Заявителя не соответствовала требованиям Закупочной документации, а равно у Заказчика имелись основания для отклонения заявки Заявителя.

Комиссия также считает необходимым отметить, что 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.

Принцип равноправия предполагает недопустимость предъявления различных требований к участникам закупки, находящимся в одинаковом положении, в отсутствие к тому причин объективного и разумного характера. Указанное, в частности, означает, что допустимым может быть признано установление заказчиком требований, которые в равной мере применяются ко всем участникам закупки и не приводят к исключению из числа участников закупки хозяйствующих субъектов по причинам, не связанным с обеспечением удовлетворения потребностей заказчика.

В настоящем случае установлено, что на участие в Закупке подано 8 заявок, 4 из которых допущены к дальнейшему, что свидетельствует о том, что документация участникам ясна, не содержала в себе двоякого толкования и не вводила в заблуждение. Напротив, допуск заявки такого участника, при наличии 6 заявок, оформленных в полном соответствии с требованиями документации являлось бы предоставлением преимущества такому лицу перед другими участниками, что недопустимо в силу пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Комиссия также обращает внимание на то, что в соответствии с пунктом 2 части 3 статьи 3 Закона о закупках, конкурентной закупкой является закупка, осуществляемая с обязательным соблюдением условия обеспечения конкуренции между участниками конкурентной закупки за право заключить договор с заказчиком на условиях, предлагаемых в заявках на участие в такой закупке, окончательных предложениях участников такой закупки.

Таким образом, учитывая требования Закона о закупках, по результатам проведения конкурентной закупки Заказчик обязан заключить договор с участником конкурса на условиях, изложенных в заявке победителя, а равно, предложение участника закупки, предоставленное им в составе заявки, должно быть продублировано в проект договора, и его отсутствие или отсутствие какой-либо части сведений/требований/условий исполнения договора в описании, будет являться основанием для не включения их в состав договора и основанием для отказа от их исполнения, или не учета при исполнении со стороны лица, выигравшего конкурс.

Кроме того, Заявитель на момент подачи заявки положения Закупочной документации не оспаривал, с запросом разъяснений в адрес Заказчика не обращался, тем самым согласился с установленными требованиями

При этом, доказательств нарушения прав с учетом вышеизложенных требований Закупочной документации Заявитель не представил, равно как не представил доказательств соответствия своей заявки требованиям Закупочной документации.

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.

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.

Вместе с тем, 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, оснований 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 (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 признании жалобы необоснованной.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ИП <.....> (ИНН: 772905326503; ОГРНИП: 322774600442007) на действия ПАО «Фортум» (ИНН: 7203162698; ОГРН: 1058602102437) при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 20.04.2023 № НП/17345/23.

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