

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-3309/2021 о нарушении процедуры торгов и порядка заключения договоров

04.03.2021

Москва

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

при участии представителей посредством видеоконференцсвязи: ООО «ТД «Электротехмонтаж» на действия ПАО «Аэрофлот-Российские авиалинии»,

рассмотрев жалобу ООО «ТД «Электротехмонтаж» на действия ПАО «Аэрофлот-Российские авиалинии» при проведении запроса котировок на право заключения договора на поставку рециркулятора бактерицидного (реестровый № 32009827320),

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 частью 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.

Действия (бездействие) заказчиков, комиссии по осуществлению закупок по основаниям, предусмотренным пунктами 1, 4 - 6 части 10 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках отдельными юридическими лицами), обжалуются в порядке, предусмотренном статьей 18.1. Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

Согласно части 1 пункту 10 статьи 3 Закона о закупках любой участник закупки вправе обжаловать в административном порядке осуществление заказчиком закупки с нарушением требований Закона о закупках и (или) порядка подготовки и (или)

осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

В свою очередь, Законом о закупках провозглашены принципы, которым должны соответствовать действия заказчика при проведении конкурентной процедуры в порядке регулирования указанного закона. К таковым относятся принцип информационной открытости, равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Доводы подателя жалобы в части допущения заказчиком дискриминационного подхода к порядку оценки заявки Заявителя на участие в конкурентной процедуре, выразившиеся в неправомерном отказе в допуске на участие в закупке отвечают требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчика 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 статьи 2 Закон о закупках правовыми актами, регламентирующими правила Закупки.

Комиссия заказчика при проведении запроса котировок на поставку рециркуляторов бактерицидных (передвижных) для нужд ПАО «Аэрофлот», при рассмотрении заявок признала победителем участника, подавшего заявку № 501.

Заявитель не согласен с действиями Заказчика по признанию заявки победителя соответствующей требованиям документации.

ПАО «Аэрофлот» 21.12.2020 разместило на сайте электронной площадки «Сбербанк-АСТ» <https://www.sberbank-ast.ru> (далее УТП), а также в Единой информационной системе на сайте www.zakupki.gov.ru (далее ЕИС) извещение о проведении запроса котировок в электронной форме - № 32009827320.

Заявки поданы следующими участниками: ИП Жордания Георгий Витальевич, АО «Промышленное предприятие материально-технического снабжения «Пермснабсбыт», ООО «Сфера Принт», ООО «Торгово-Промышленная Корпорация «ДИИП 2000», ООО «Плант», ИП Тишкин Денис Витальевич, ООО «ПромТрейдинг», ООО «Фавор», ООО «Самарский Завод Электроприборов», ООО «Евростиль», ООО «Волжский Светотехнический завод «Луч», ООО «Ника Групп», ООО «Стеклокомплект», ООО ТД «Электротехмонтаж», ООО «Свое Дело», ООО «Русский калибр», ИП Сахаров Алексей Вячеславович, АО «Компания Уфаойл», ООО «Голицыно - Инструмент».

В соответствии с итоговым протоколом закупочной комиссии ПАО «Аэрофлот» от 17.02.2021 № 28/2021 победителем закупки признан участник, подавший заявку № 501. ПАО «Аэрофлот» в извещении о закупке установлены конкретные измеримые требования к техническим характеристикам поставляемого товара.

Согласно п. 9.1.1.12 извещения заявка участника должна включать в себя сведения о функциональных характеристиках (потребительских свойствах) и качественных характеристиках товара, работ, услуг, в том числе предложение о цене договора, о цене единицы товара, работы услуги (коммерческое предложение). В случаях, предусмотренных настоящим извещением, также копии документов, подтверждающих соответствие товара, работ, услуг требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации, если в соответствии с законодательством Российской Федерации установлены обязательные требования к таким товарам,

работам, услугам.

В соответствии с разделом 6 извещения о закупке 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, изложены в Техническом задании (приложение 5).

Согласно п. 9.4 извещения коммерческое предложение готовится в соответствии с техническим заданием (приложение 5).

В соответствии с техническим заданием Лот № 1: «Рециркулятор бактерицидный (передвижной)»:

п/п	Наименование товара, работы, услуги
1	Рециркулятор бактерицидный Мегидезпередвижной МСК 911,1Б на платформе или эквивалент Технические характеристики: бовт•, Суммарная мощность ламп Электропитание, В/Гц 110; Потребляемая мощность, не более, Вт - 40 дБ; Уровень звуковой мощности, не более Электробезопасность 10800; Категории помещений 2; Срок службы ламп, ч 100; Количество вентиляторов, шт 99,9; Производительность, м3/час 2; Бактерицидная эффективность, % есть; Количество ламп, шт есть; Мощность ламп, Вт 12 месяцев. Таймер учета ресурса работы бактерицидной лампы - Блок управления Гарантийный срок производителя

Таким образом, ПАО «Аэрофлот» установлены конкретные технические характеристики к товару: Рециркулятор бактерицидный Мегидез МСК 911.1 Б на передвижной платформе или эквивалент.

Участник закупки, подавший заявку № 501, представил в составе заявки следующие сведения:

п/п	Наименование товара, работы, услуги
1	Рециркулятор бактерицидный СФЕРА SR-30M на передвижной платформе:
	Суммарная мощность ламп
	Электропитание, В/Гц
	Потребляемая мощность, не более, Вт
	Уровень звуковой мощности, не более
	Электробезопасность
	Категории помещений
	Срок службы ламп, ч
	Количество вентиляторов, шт
	Производительность, м3/час
	Бактерицидная эффективность, %
	Количество ламп, шт
	Мощность ламп, Вт
	Таймер учета ресурса работы бактерицидной лампы - Блок управления

Гарантийный срок производителя

Таким образом, заявленные участником характеристики товара - Рециркулятор бактерицидный СФЕРА SR-30M на передвижной платформе полностью эквиваленты характеристикам товара - Рециркулятор бактерицидный Мегидез МСК 911 ЛБ на передвижной платформе, в том числе по показателю производительности.

ПАО «Аэрофлот» в извещении о закупке не установлены какие-либо требования о предоставлении участником Документов, подтверждающих указанные в заявке технические характеристики товара.

В соответствии со статьей 456 Гражданского кодекса РФ продавец обязан передать покупателю товар, предусмотренный договором купли-продажи. Если иное не предусмотрено договором купли-продажи, продавец обязан одновременно с передачей вещи передать покупателю ее принадлежности, а также относящиеся к ней документы (декларацию соответствия, технический паспорт <...> сертификат качества и т.п.), предусмотренные законом, иными правовыми актами или договором.

Согласно п. 4.5 проекта договора (приложение № 6 извещения) при приемке товара покупатель вправе потребовать, а продавец обязан предоставить документы, подтверждающие соответствие товаров российским стандартам качества, техническим регламентам и требованиям, установленным действующим законодательством.

Таким образом, заказчиком установлено условие договора о предоставлении подтверждающих характеристики товара на этапе приемки товара.

Какие — либо требования о предоставлении документов на товар, которыми участник на момент закупки не может обладать, не приобретая соответствующего товара, в

извещении о закупке не установлены.

Таким образом, ПАО «Аэрофлот» установлен заявительный характер сведений о товаре, предоставляемых участниками закупки в составе заявки.

Ссылка ООО «ТД «Электротехмонтаж» на сайт: <https://sferasan.ru/recirculator/> не

относима к фактическим обстоятельства закупки.

В целях обеспечения равного доступа всем участникам к закупке, а также обеспечения конкурентной среды ПАО «Аэрофлот» в рамках закупочной процедуры оценивает исключительно сведения, указываемые участниками закупки в составе заявок.

Вместе с тем, Московское УФАС России не может согласиться с тем, что информация, публикуемая на сайте любого производителя, является исчерпывающей, достаточной, позволяющей делать бесспорный вывод о недостоверности сведений в заявке участника закупки в случае наличия какого-либо расхождения. Информация, размещаемая производителем на своем сайте, в первую очередь носит информационный характер и не всегда может быть актуальна и отражать действительные характеристики товара, поскольку последний может претерпеть модификацию, изменяющую его свойства и функциональные качества, о чем своевременно может быть и не отражено на сайте.

В свою очередь, информация, публикуемая на сайте производителя, может быть воспринята в качестве доказательства предоставления участником закупки недостоверных сведений в заявке лишь в том случае, если сам производитель подтвердит актуальность и исчерпывающий характер сведений, публикуемых им на официальном сайте. К тому же, в настоящем деле, на сайте производителя указано, что вся публикуемая им информация на сайте не является публичной офертой, что свидетельствует об относительном характере таких сведений. Таким образом, сведения, публикуемые производителем на сайте, не могут с достоверностью свидетельствовать о представлении участником закупки недостоверных сведений, в случае наличия какого-либо расхождения, вызывающего сомнения.

В соответствии с итоговым протоколом закупочной комиссии ПАО «Аэрофлот» от 17.02.2021 № 28/2021 заявка ООО «Электротехмонтаж» (№ 2724) заняла 15 место (предложение одной из наименее выгодных цен).

Лучшее ценовое предложение предложено ООО «Сфера Принт» (заявка № 501), в связи с чем указанный участник признан победителем, что полностью соответствует целям закупочной процедуры по обеспечению конкурентной среды среди участников закупки и выбора заказчиком наиболее выгодного предложения, установленным положениями Законом о закупках.

В связи с чем Комиссия Управления признает названный довод заявителя необоснованным.

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).

На основании изложенного Комиссия приняла решение признать жалобу заявителя необоснованной.

Комиссия, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ТД «Электротехмонтаж» на действия ПАО «Аэрофлот-Российские авиалинии» при проведении конкурса **необоснованной**.
2. **Снять ограничения при проведении конкурентной процедуры, наложенные письмом Московского УФАС России № ЕО/10625/21 от 25.02.2021.**

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.