

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-12523/2022 о нарушении
процедуры торгов и порядка заключения договоров

24.08.2022 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 ООО «Протон»,
ГБУ «ЕИРЦ города Москвы»;

в отсутствие представителей АО «ЕЭТП», уведомленных надлежащим образом
письмом Московского УФАС России от 19.08.2022 № ЕИ/43392/22;

рассмотрев жалобу ООО «Протон» (далее - Заявитель) на действия ГБУ «ЕИРЦ
города Москвы» (далее — Заказчик) при проведении аукциона в электронной
форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего
предпринимательства на право заключения договора на поставку кранов
шаровых (реестровый № 32211566204, далее — Закупка) (далее — Жалоба),

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 требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках.

1. Заявитель оспаривает отклонение своей заявки в ходе проведения закупочной процедуры. Как указывает Заявитель, в составе своей заявки указал все требуемые Заказчику технические характеристики товара, которые полностью соответствуют техническому заданию и приложению к нему, являющимся частью закупочной документации и приложением к гражданско-правовому договору, заключаемому с победителем по итогам Закупки, а также дал согласие на поставку требуемого товара.

При этом в соответствии с Протоколом рассмотрения первых частей заявок на участие в аукционе в электронной форме среди субъектов малого и среднего предпринимательства на поставку шаровых кранов № 32211566204-1 от 09.08.2022 Заказчик признал заявку Заявителя (идентификационный № 887142) несоответствующей требованиям закупочной документации на основании пункта 13.4.4 Типового Положения о закупке, утвержденного 19.05.2022 - несоответствие заявки на участие требованиям документации о закупке, а именно:

- по позиции № 6 Приложения 1 к Техническому заданию (кран шаровый с номинальным диаметром (DN): 65) установлено требование к типу управления шарового крана: Тип управления: Привод ручной (рукоятка).

Участником по указанной позиции характеристика типа управления не

представлена.

2. Также Заявитель оспаривает положения закупочной документации, считая ее противоречащей и допускающей разночтение, что приводит к ограничению конкуренции. По мнению Заявителя, Заказчик не привел в закупочной документации инструкцию по заполнению заявки и приложений к ней (в частности, по описанию характеристик товара и указанию типа управления с РУКОЯТКОЙ, отличного от упомянутого в пункте 4.1 ГОСТа 21345-2005, где слово «РУКОЯТКА» - отсутствует), что провоцирует допущение участником Закупки ошибок при формировании заявки.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения и материалы, истребованные антимонопольным органом.

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.

Согласно части 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.

При проведении Закупки Заказчик руководствовался нормами Закона о закупках и Положения о закупке ГБУ «ЕИРЦ города Москвы», утвержденного приказом Главного контрольного управления города Москвы от «4» августа 2022 г. № 41, версия 13 от 11.08.2022 (далее – Положение о закупке).

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.

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 21.07.2022 на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок <http://zakupki.gov.ru> размещено извещение № 32211566204 о проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку кранов шаровых.

1. Относительно довода об отклонении заявки Заявителя Комиссия установила следующее.

В соответствии с пунктом 2.1.1.6 закупочной документации Заказчиком предусмотрено, что заявка участника закупки должна содержать предложение о функциональных характеристиках (потребительских свойствах) и качественных характеристиках товара, качестве работ (услуг), в случае, если предоставление таких предложений предусмотрено извещением/документацией о закупке, либо согласие участника процедуры закупки на исполнение Договора на условиях, указанных в извещении и/или документации о закупке, предложение участника процедуры закупки о цене Договора.

Пунктом 4.1.1.1 закупочной документации установлено, что первая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать информацию, предусмотренную пунктом 16.1. Раздела III «Информационная карта аукциона в электронной форме»:

1) согласие участника аукциона в электронной форме на поставку товара, выполнение работы или оказание услуги на условиях, предусмотренных документацией об электронном аукционе и не подлежащих изменению по результатам проведения аукциона в электронной форме (такое согласие дается с применением программно-аппаратных средств электронной торговой площадки);

2) при осуществлении закупки товара или закупки работы, услуги, для выполнения, оказания которых используется товар:

а) наименование страны происхождения товара (в случае установления Заказчиком в извещении о проведении электронного аукциона, документации об электронном аукционе условий, запретов, ограничений допуска товаров,

происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств);

б) конкретные показатели товара, соответствующие значениям, установленным в аукционной документации, и указание на товарный знак (при наличии).
Информация, предусмотренная настоящим подпунктом, включается в заявку на участие в электронном аукционе в случае отсутствия в документации об электронном аукционе указания на товарный знак или в случае, если участник закупки предлагает товар, который обозначен товарным знаком, отличным от товарного знака, указанного в аукционной документации. Первая часть заявки на участие в электронном аукционе может содержать эскиз, рисунок, чертеж, фотографию, иное изображение товара, на поставку которого заключается Договор.

То есть, Комиссия считает необходимым отметить, что закупочной документацией не установлено требование о предоставлении в первой части заявки конкретных показателей товара, соответствующие значениям, установленным в техническом задании.

Данный факт не был опровергнут самим Заявителем.

Тем не менее, Комиссия проанализировала заявку Заявителя и установила, что, помимо согласия на поставку товара на условиях, предусмотренных закупочной документацией, Заявителем было приложена таблица технического задания, содержащая конкретные показатели товара.

При этом Заявитель на заседании Комиссии подтвердил, что в представленной таблице была допущена техническая ошибка именно в части неуказания типа управления.

Комиссия обращает внимание, что в случае установления в документации требования о предоставлении технического предложения, Участнику помимо согласия, заполняемого на ЭТП, необходимо также в составе документов представить само техническое предложение.

При этом Комиссия вновь отмечает, что вышеуказанное требование в составе закупочной документации отсутствовало.

Между тем, пунктом 1.3.1 закупочной документации установлено, что Участник закупки, подавший заявку, не допускается Закупочной комиссией к участию в закупке в случае:

- а) непредставления в составе заявки обязательных документов, либо наличия в таких документах недостоверных сведений;
- б) несоответствия участника процедуры закупки обязательным требованиям к участникам процедуры закупок, установленным документацией о закупке;
- в) отсутствия в составе заявки предложения о функциональных характеристиках (потребительских свойствах) и качественных характеристиках товара, качестве работ, (услуг) в случае, если предоставление таких предложений является обязательным в соответствии с извещением/документацией о закупке, либо согласия участника процедуры закупки на исполнение Договора на условиях, указанных в извещении и (или) документации о закупке, отсутствия в составе

заявки предложения участника процедуры закупки о цене Договора;

г) несоответствия заявки требованиям закупочной документации, в том числе наличия в заявке предложения о цене Договора, превышающей установленную начальную (максимальную) цену Договора, либо предложения о сроке выполнения работ (оказания услуг, поставки товара), превышающем срок, установленный документацией о закупке;

д) наличия в составе заявки недостоверной информации, в том числе в отношении его квалификационных данных.

е) непредставления документа или копии документа, подтверждающего внесение денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в закупке, если требование обеспечения таких заявок указано в документации о закупке, в том числе представление обеспечения заявки на участие в закупке, не соответствующего требованиям Положения;

ё) несоответствия участника процедуры закупки дополнительным требованиям к участникам процедуры закупок, установленным в извещении и (или) документации о закупке, в соответствии с п. 13.2 Положения.

Также в соответствии с пунктом 13.4.4 Положения о закупке в случае несоответствия заявки на участие требованиям документации о закупке, в том числе наличия в таких заявках предложения о цене договора, превышающей установленную начальную (максимальную) цену договора, либо срок выполнения работ (оказания услуг, поставки товара) превышает срок, установленный документацией о закупке.

На заседании Комиссии Заказчик также пояснил, что неуказание типа управления участником Закупки влечет за собой неопределенность в поставке товара несоответствующего потребностям Заказчика при их допуске к участию в Закупке и признании его победителем.

В частности, Заказчик указал, что краны по КТРУ 28.14.13.131-00000002 могут быть представлены с различным типом управления:

- Тип управления: Привод гидравлический, Электропривод, Привод электромагнитный, Привод ручной (рукоятка) – ручка рычажная, Привод ручной (рукоятка) – ручка бабочка, Привод ручной (рукоятка) – вентиль, Привод ручной (рукоятка), Привод ручной (редуктор стационарный), Привод ручной (редуктор переносной), Привод пневматический, Под дистанционное управление, Комбинированное.

Таким образом, в рассматриваемом случае заявка без указания на характеристики товара, удовлетворяющего потребностям Заказчика, не подлежала допуску.

Учитывая, что первая часть заявки Заявителя содержала техническое предложение, несоответствующее положениям закупочной документации, Комиссия считает решение закупочной комиссии об отклонении заявки Заявителя правомерным, принятым в соответствии с требованиями закупочной документации и требований Закона о закупках.

В свою очередь, Законом о закупках в целях обеспечения единства экономического пространства, создания условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в части 2 статьи 1 названного Закона, в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективного использования денежных средств, расширения возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ и услуг для нужд заказчиков и стимулирования такого участия, развития добросовестной конкуренции, обеспечения гласности и прозрачности закупки, предотвращения коррупции и других злоупотреблений установлены общие принципы и основные требования к закупке товаров, работ, услуг.

Закупочная процедура представляет собой совокупность действий заказчика, направленных на определение в порядке, установленном в положении о закупке, контрагента, с которым в последующем может быть заключен договор на лучших для заказчика условиях с точки зрения цены, качества и надежности закупаемых товаров (работ, услуг).

В настоящем случае, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу о том, Заказчиком не допущено нарушений Закона о закупках при рассмотрении заявок участников.

Комиссия отмечает, что закупочная документация размещена Заказчиком на официальном сайте, находится в свободном доступе, требования, указанные в конкурсной документации, в том числе и в отношении рассмотрения заявок участников закупки, предъявляются в равной степени ко всем участникам закупки, что не нарушает принципы конкуренции, а также права и законные интересы участников закупки.

Действительных доказательств нарушения своих прав Заявителем Комиссии не представлено.

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, помимо субъективной оценки таких действий, не представлено.

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки конкретных фактических обстоятельств, установленных на заседании и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу о необоснованности

довода жалобы Заявителя в указанной части.

2. Относительно довода о наличии противоречий в закупочной документации Комиссия отмечает следующее.

Заказчиком установлен срок окончания подачи заявок — 08.08.2022 09:00.

Вместе с тем, жалоба Заявителя поступила в антимонопольный орган 16.08.2022 в 15:55.

Комиссия отмечает, что оспариваемые Заявителем положения документации (критерии оценки) подлежали обжалованию до окончания срока подачи заявок, а именно не позднее 08.08.2022 09:00.

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.

Согласно статье 10 ГК РФ, не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, «действия в обход закона» с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом). Не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

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, Заявитель не может обжаловать указанные действия Заказчика при проведении Закупки, в связи с чем у Комиссии отсутствуют правовые основания для рассмотрения жалобы Заявителя в части оспаривания положений документации.

В соответствии с письмом ФАС России от 25.06.2019 № МЕ/53183/19 жалоба на положения документации о закупке может быть направлена любым лицом в антимонопольный орган до окончания срока подачи заявок на участие в закупке. Аналогичная правовая позиция изложена в постановлении Девятого арбитражного апелляционного суда от 07.06.2021 по делу №А40-178288/20.

В связи с изложенным, Комиссией принято решение об оставлении жалобы Заявителя в указанной части без рассмотрения в порядке ст. 18.1 Закона о защите конкуренции.

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

РЕШИЛА:

1. Оставить жалобу ООО «Протон» (ИНН: 7721572695; ОГРН: 1067760628473) на действия ГБУ «ЕИРЦ города Москвы» (ИНН: 7710918359; ОГРН: 1127746615831) при проведении Закупки без рассмотрения в части оспаривания положений закупочной документации, в остальной части — признать жалобу необоснованной.
2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 19.08.2022 № ЕИ/43392/22.

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