

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-7365/2022 о нарушении
процедуры торгов и порядка заключения договоров

18.05.2022

г. Москва

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

<....>,

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей ООО «Энергодиагностика»; АО «Интер РАО-Электрогенерация»; ООО «Интер РАО – Центр управления закупками»,

рассмотрев жалобу ООО «Энергодиагностика» (далее - Заявитель) на действия АО «Интер РАО-Электрогенерация» (далее - Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на разработку проектной и рабочей документации по демонтажу эстакад ленточных конвейеров для Пермской ГРЭС для нужд АО «Интер РАО – Электрогенерация» (реестровый № 32211274328) (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.

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 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.

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).

Согласно пункту 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны установленные заказчиком требования к участникам закупки.

В соответствии с частью 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.

Комиссией установлено, что 31.03.2022 Заказчик на сайте Единой электронной торговой площадки, 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 разработку проектной и рабочей документации по демонтажу эстакад ленточных конвейеров для Пермской ГРЭС для нужд АО «Интер РАО – Электрогенерация» (реестровый № 32211274328) (далее – конкурс, процедура).

Согласно протоколу рассмотрения первых частей заявок от 28.04.2022 № 201931/ОК-П14 заявка Заявителя отклонена на основании следующего:

Техническое предложение Участника не соответствует п. 10.2.5.4 ЗД (Нет согласия со всеми требованиями ТЗ и его приложениями).

Так, пунктом 6.2.1 Закупочной документации установлены требования к оформлению заявки на участие в закупке:

Техническое предложение

Типовая форма и инструкция по заполнению приведены в Разделе 10 настоящей Закупочной документации.

Согласно пп. 11 пункта 6.3.1 Закупочной документации для подтверждения соответствия требованиям, указанным в разделе 6 настоящей закупочной документации, Участник закупки в составе заявки на участие в закупке должен приложить следующие документы:

Техническое предложение на выполнение работ/услуг. Документ, обязательный к представлению (Форма 2).

Пунктом 10.2.1 установлена форма Технического предложения на поставку товара:

начало формы

Приложение к письму о подаче оферты

от «___» _____ года № _____

Техническое предложение на поставку товара

(представляется в случае полного согласия со всеми требованиями (разделами) технического задания и его приложениями)

Номер и наименование лота: _____

Согласны со всеми требованиями (разделами) технического задания и его приложениями.

конец формы

В соответствии с пунктом 10.2.3.5 Закупочной документации участник представляет Техническое предложение (п. 10.2.1.), в котором указывает свое согласие со всеми требованиями (разделами) технического

задания и его приложениями, либо Техническое предложение на поставку эквивалентного товара (п. 10.2.2.), если техническим заданием предусмотрена такая возможность.

Так, Заявитель в жалобе ссылается на то, что в Закупочной документации не установлено требования к форме согласия с требованиями Технического задания, в связи с чем Заявителем было представлено согласие в произвольной форме.

В ходе заседания Комиссией установлено, что Заявителем в составе заявки было предоставлено следующее техническое предложение:

«Согласны со сроками поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг, в том числе промежуточными, установленными в техническом задании Заказчика.

Согласны со сроками гарантии на поставленные товары, выполненные работы, оказанные услуги, установленные в техническом задании Заказчика.

В срок с момента подписания договора по 30.12.2022г. в полном соответствии с требованиями Технического задания (приложение к Закупочной документации), утвержденного Заказчиком, графиком выполнения работ, своими силами и средствами выполнить разработку проектной и рабочей документации по демонтажу эстакад ленточных конвейеров для Пермской ГРЭС для нужд АО «Интер РАО — Электрогенерация», на условиях, изложенных в проекте договора.

Подрядчик гарантирует полное соответствие выполненных работ действующим техническим требованиям и нормативным документам, 100 0/0 оказание услуг Российским ЮЛ, и что используемые при оказании услуг материалы и оборудование соответствует требованиям, установленным постановлением Правительства Российской Федерации от 29. 12.2018 № 1716-83, а именно: производителем товара, страной отправления либо страной через которую перемещается товар не является Украина (применяется в части перечня, утвержденного постановлением)

Подрядчик имеет сертифицированные системы менеджмента качества, менеджмента промышленной безопасности и охраны труда (СМПБиОТ) (OHSAS 18000), экологического менеджмента (ISO 14000)

Подрядчик является аккредитованным поставщиком ПАО «Юнипро», ГК ООО «Маяк» (ПИК-комфорт»), ГК «Ростех»».

Таким образом, в техническом предложении, представленном Заявителем в составе заявки отсутствовало согласие со всеми требованиями Технического задания и его приложениями, в соответствии с требованиями 10.2.3.5 Закупочной документации, а также формой технического предложения, установленной пунктом 10.2.1

Закупочной документации.

Согласно пункту 4.9.10 Закупочной документации при проверке соответствия заявок на участие в закупке Закупочная комиссия вправе запросить у Участников закупки любые недостающие, нечитаемые или оформленные с ошибками документы (в том числе в случае несоответствия сведений, указанных Участником при заполнении соответствующих форм в интерфейсе электронной торговой площадки, сведениям, указанным в составе заявки на участие в закупке), при этом такой запрос оформляется письмом секретаря закупочной комиссии оператору электронной торговой площадки. Оператор электронной торговой площадки направляет данный запрос Участнику закупки, а также публикует запрос в Единой информационной системе. Документы, полученные от оператора электронной торговой площадки, в ответ на запрос Закупочной комиссии, включаются в состав соответствующей части заявки Участника, и рассматриваются, в порядке, предусмотренном настоящей Закупочной документацией.

Комиссией установлено, что на основании вышеуказанного пункта Закупочной документации Заказчиком в адрес Заявителя был направлен запрос с указанием замечаний о том, что техническое предложение не соответствует пункту 10.2.3.5 Закупочной документации. В ответ на запрос Заявитель сообщил, что техническое задание, представленное в составе заявки подразумевает под собой согласие со всеми требованиями (разделами) технического задания и его приложениями. В связи с чем, со стороны Заявителя не были устранены замечания, указанные Заказчиком в части требования о содержании в техническом предложении согласия со всеми условиями ТЗ и его предложениями.

На основании пункта 4.13.8 Закупочной документации участник закупки не допускается Закупочной комиссией к дальнейшему участию в закупке, в том числе в случаях непредоставления соответствующих данному этапу закупки документов, или предоставления их с нарушением условий, указанных в настоящей закупочной документации.

В связи с чем, Комиссия приходит к выводу о том, что Заявителем в составе заявки была представлена форма технического предложения не соответствующая требованиям Закупочной документации, а равно у Заказчика имелись основания для отклонения заявки.

Кроме того, Комиссией уставлено, что из 10 поданных заявок на участие в закупке, 9 участников представили в составе заявки техническое предложение в соответствии с требованиями Закупочной документации.

В свою очередь, Заявителем не представлено доказательств наличия ограничений конкуренции с учетом вышеизложенных требований

Закупочной документации.

При этом Заявителю была предоставлена возможность представить техническое предложение в соответствии с требованиями Закупочной документации.

Довод Заявителя о том, что в Закупочной документации не установлена форма согласия с требованиями Технического задания не принимается Комиссией, поскольку Заявитель на момент подачи заявки положения Закупочной документации не оспаривал, с запросом разъяснений в адрес Заказчика не обращался, тем самым согласился с установленными требованиями.

Вместе с тем оспариваемое требование подлежало обжалованию до окончания срока подачи заявок.

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.

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.

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 ООО «Энергодиагностика» (ИНН: 5611025054; ОГРН: 1025601723322) на действия АО «Интер РАО-Электрогенерация» (ИНН: 7704784450; ОГРН: 1117746460358) при проведении Закупки необоснованной.

2. Снять ограничения, наложенное письмом Московского УФАС России от 16.05.2022 № НП/25850/22.

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