

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-1158/2022 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

07.02.2022 г. Москва

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

Председательствующего Комиссии:

«...»;

членов Комиссии:

«...»;

«...»;

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей ООО «ТРАНСАВИАЭКСПОРТ», АО «ОДК»,

рассмотрев жалобу ООО «Трансавиаэкспорт» (далее - Заявитель) на действия АО «ОДК» при проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг авиатранспортной экспедиции (реестровый №32110913060) (далее — Закупка),

УСТАНОВИЛА:

В Московское УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки, мотивированная неправомерным отклонением заявки от дальнейшего участия в Закупке.

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, закупочной 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» (в редакции, действующей на дату размещения Положения о закупках) (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, закупочной 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.

Часть 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам 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.

Как следует из материалов дела, Заказчиком 09.12.2021 Заказчик на сайте электронной торговой площадки, а также на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (<http://zakupki.gov.ru>) (далее – ЕИС), разместил информацию о проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг авиатранспортной экспедиции (реестровый № 32110913060) (далее – аукцион, процедура).

Согласно протоколу рассмотрения первых частей заявок от 13.01.2022 № 390 заявка Заявителя отклонена от дальнейшего участия на основании п. 4.13.12 (1), а именно:

- за непредставление в составе первой части заявки документов и сведений, предусмотренных приложением №2 к информационной карте; нарушение требований подраздела 4.5 к содержанию и составу первой части заявки. Участник в составе первой части заявки не предоставил техническое предложение (форма 3) по форме, установленной в подразделе 7.3.

Заявитель с основаниями отклонения своей заявки не согласился, указав, что Техническое предложение (Форма 3) в связи с техническим сбоем было представлено Заявителем во второй части заявки.

Вместе с тем, Заявитель указывает, что в своей заявке (форма 2) размещенной на ЭТП в первой части документов на участии Заявитель указал: «Изучив извещение и документацию о закупке (включая все изменения и разъяснения к ней), размещенные 07.12.2021 года №32110913060, и безоговорочно принимая установленные в них требования и условия участия в закупке, в том числе в отношении порядка проекта договора, заключаемого по итогам закупки, установленного пп. 4.21.7, 4.21.9, мы, являясь участником процедуры закупки, предлагаем заключить Договор на оказание услуг авиатранспортной экспедиции. Мы подтверждаем свое согласие участвовать в вышеуказанной закупке на условиях, установленных документацией о закупке, регламентом ЭТП и Положением о закупке, а также поставить товар / выполнить работы / оказать услуги на условиях проекта договора, представленного в составе документации о закупке, со всеми

приложениями к нему.», что по мнению Заявителя свидетельствует о том, что Заявителем в полном объеме выполнены требования Заказчика о подаче согласия оказать услуги, полностью соответствующие требованиям Заказчика, изложенным как во всей аукционной документации, так и в разделе 9 документации о закупке в частности.

Как указывает Заявитель, из содержания заявки (Форма 2), Заказчику известно о согласии Заявителя оказать услуги, полностью соответствующие требованиям Заказчика.

На заседании Комиссии Заявитель указал, что Техническое предложение (Форма 3) состоит из Согласия оказать услуги, полностью соответствующие требованиям Заказчика. На электронной площадке ETPRF, адрес <http://etprf.ru>, Заявителем была подана заявка на участие в оспариваемом аукционе. При этом закупка проводится в соответствии с правилами и регламентом, а также с использованием функционала электронной торговой площадки в информационно-коммуникационной сети «Интернет».

Согласно регламента ЭТП согласие на участие в аукционе подаётся непосредственно на площадке при подаче заявки. При отсутствии вышеуказанного согласия ЭТП не примет заявку.

При этом Заявитель указывает, что Заказчиком не исполнена обязанность по направлению дозапроса, предусмотренная подпунктом 3 пункта 4.13.8 документации.

Также Заявитель выражает несогласие с декларацией страны происхождения Товара, указанного в Форме 3, поскольку по условиям документации Закупка проводится на выполнение услуг, а не поставку Товара.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения и материалы, запрошенные 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.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 г. N 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.

Согласно 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.

Приложением № 2 к Информационной карте установлены требования к составу заявки, в соответствии с которым заявка на участие в закупке должна включать в себя следующие документы:

№ п/п	Наименование документа
	Заявка на аккредитацию (форма 1) по форме, установленной в подразделе 7.1 (с указанными в заявке на аккредитацию приложениями)
	Первая часть заявки:
	Заявка (форма 2) по форме, установленной в подразделе 7.2;
	Техническое предложение (форма 3) по форме, установленной в подразделе 7.3;
	Обоснование предложения инновационной и/или высокотехнологичной продукции (форма 7) по форме, установленной в подразделе 7.7 – в случае предложения инновационной и/или высокотехнологичной продукции;

Согласно пункту 4.6.1 документации описание продукции должно быть подготовлено участником процедуры закупки в соответствии с требованиями п. 13 информационной карты Документации.

В соответствии с пунктом 13 информационной карты, описание предлагаемой продукции осуществляется участником процедуры закупки путем предоставления согласия (декларации) на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг на условиях, указанных в Документации, без направления участником процедуры закупки собственных предложений – по форме Технического предложения, установленной в подразделе 7.3 Документации.

Техническое предложение (форма 3) представляет собой:

1. 7.3.1 Форма Технического предложения

Приложение 1 к заявке
от «___» _____ 201_ г. № _____

ТЕХНИЧЕСКОЕ ПРЕДЛОЖЕНИЕ

1. Декларация соответствия

Настоящим мы подтверждаем, что изучили Требования к продукции и согласны оказать услуги, полностью соответствующие требованиям Заказчика, изложенным в разделе 9 документации о закупке.

Настоящим заявляем (декларируем), что страной происхождения товара является:

Наименование каждой единицы поставляемого товара	Наименование страны происхождения поставляемых товаров (по каждой единице товара)	Номер реестровой записи Единого реестра российской радиоэлектронной продукции	Номер реестровой записи реестра промышленной продукции, произведенной на территории Российской Федерации	Номер реестровой записи реестра промышленной продукции, произведенной на территории государства – члена ЕАЭС, за исключением Российской Федерации
1.				
...				

Комиссией, с целью проверки доводов Заявителя в адрес Оператора ЭТП был направлен запрос от 03.02.2022 исх. № НП/5856/22 о предоставлении информации.

Согласно представленным Оператором ЭТП информации и документов следует, что Техническое предложение Заявителя (Форма 3) представлено во второй части заявки, что также не отрицается Заявителем.

В соответствии с подпунктом 1 пункта 14.13.12 аукционной документации, ЗК отклоняет заявку участника процедуры закупки по следующим основаниям:

- непредставление в составе первой части заявки документов и сведений, предусмотренных приложением №2 к информационной карте; нарушение требований подраздела 4.5 к содержанию и составу первой части заявки.

В настоящем случае Заявителем в составе первой части не представлен обязательный для предоставления документ, а именно Техническое предложение (Форма 3).

В связи с вышеизложенным, Комиссия считает решение Закупочной комиссии об отклонении заявки Заявителя обоснованным, принятым в соответствии с требованиями аукционной 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.

Оценивая довод Заявителя о том, что Заявителем было подано согласие в составе своей заявки (Форма 2) и на сайте ЭТП, а равно у Заказчика не имелось правовых оснований отклонения заявки, Комиссия отмечает следующее.

Так, из содержания пункта 4.13.13 документации следует, что отклонение заявки в таком случае не допускается только в случае, если предложение участника подготовлено в соответствии с требованиями к описанию продукции. При этом требования к описанию продукции установлены пунктом 13 информационной карты Документации и предполагают предоставление участником декларации соответствия предлагаемой продукции требованиям раздела 9 Документации.

Как было указано ранее, соответствующий документ в составе первой части заявки Заявителем не представлен.

При этом в соответствии с пунктом 4.10.1 документации подача заявки означает, что участник процедуры закупки изучил Единое Положение о закупке Государственной корпорации «Ростех», Документацию (включая все приложения), а также изменения и разъяснения к ней, и безоговорочно согласен с условиями участия в закупке, содержащимися в извещении и в документации о закупке.

В свою очередь Техническое предложение участника представляет собой предложение оказать услуги.

При этом условия Технического предложения включаются в проект договора, который впоследствии будет заключен с Победителем Закупки.

Подача Участником Закупки согласия участвовать в вышеуказанной закупке на условиях, установленных документацией о закупке, регламентом ЭТП и Положением о закупке, а также поставить товар / выполнить работы / оказать услуги на условиях проекта договора, представленного в составе документации о закупке, со всеми приложениями к нему, не освобождает Участника от предоставления Технического предложения, предоставление которого обязательно по условиям документации.

При этом как обоснованно отметил сам Заявитель, согласно регламента ЭТП согласие на участие в аукционе подается непосредственно на площадке при подаче заявки, при отсутствии вышеуказанного согласия ЭТП не примет заявку.

Регламент электронной торговой площадки ETPRF.RU (для закупок ГК «Ростех») определяет требования к функционированию электронной площадки в части проведения закупок и не содержит положений, устанавливающих требования к составу заявки и обязанность участника процедуры закупки по декларации соответствия предлагаемой продукции требованиям закупочной документации в момент подачи заявки, данные требования устанавливаются положениями закупочной документации.

Доводы Заявителя относительно неисполнения Заказчиком обязанности по направлению дозапроса признаются Комиссией несостоятельными по следующим основаниям.

В соответствии пунктом 14.13.8 аукционной документации, 4.13.8 при выполнении мероприятий, предусмотренных подп. 4.13.8(1) - 4.13.8(5), секретарь ЗК до принятия ЗК решения о допуске или об отказе в допуске к участию в закупке направляет

участникам процедуры закупки с использованием программно-аппаратных средств ЭТП дозапрос с соблюдением следующих требований:

(1) дозапрос направляется в отношении документов и сведений, предоставление которых предусмотрено п. 2) (за исключением сведений, касающихся предмета закупки и иных условий исполнения договора), 4), Приложения № 3 к Информационной карте, в случаях:

- а) отсутствия в составе заявки требуемых документов и сведений;
- б) предоставление требуемых документов и сведений не в полном объеме;
- в) наличия неустранимых противоречий в представленных документах и сведениях;
- г) нечитаемости представленных документов и сведений;

(2) дозапрос не может направляться, а участники процедуры закупки не вправе представлять уточненные документы и сведения, изменяющие предложенную участником процедуры закупки цену договора, условия исполнения договора.

Комиссия отмечает, что договор по результатам закупки заключается на условиях, которые предусмотрены проектом договора, документацией о конкурентной закупке, извещением об осуществлении конкурентной закупки и заявкой участника такой закупки, с которым заключается договор.

В настоящем случае Техническое предложение Участника является частью условий, на которых заключается договор, т.е. относится к условиям исполнения договора.

Таким образом, у Заказчика не имелось оснований для направления дозапроса Заявителю.

В связи с вышеизложенным, доводы Заявителя не находят своего подтверждения.

Доводы Заявителя относительно несогласия с декларацией страны происхождения Товара, указанного в Форме 3, поскольку по условиям документации Закупка проводится на выполнение услуг, а не поставку Товара, не принимаются Комиссией, поскольку положения Технического предложения (Форма) подлежали обжалованию до окончания срока подачи заявок. 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.

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.

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 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 необоснованности доводов жалобы.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ТРАНСАВИАЭКСПОРТ» (ОГРН: 1185053027840, ИНН: 5047215642) на действия АО «ОДК» (ОГРН: 1107746081717, ИНН: 7731644035) при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмами Московского УФАС России от 25.01.2022 № ЕИ/3499/22, от 02.02.2022 № НП/5787/22.