

Заказчику, комиссии заказчика:

Государственному унитарному предприятию Орловской области
«Дорожная служба»

302026, г. Орел, ул. МОПРа, д.42

E-mail: zakupki@ods57.ru

Заявителю:

Обществу с ограниченной ответственностью «Армавирский весовой
завод «КубаньВесСервис»

352451, Краснодарский край, Успенский район, с. Успенское,
Промзона

E-mail: a.kudashin@mail.ru

Оператору электронной площадки:

Обществу с ограниченной ответственностью «РТС-ТЕНДЕР»

E-mail: ko@rts-tender.ru

Извещение № 32312777292

РЕШЕНИЕ

по делу № 057/07/3-535/2023

10.10.2023

г. Орёл

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Орловской области (далее – Орловское УФАС России, Управление) по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите

конкуренции» (далее – Закон «О защите конкуренции»), в составе: <...> (далее – Комиссия) посредством интернет-видеоконференции с использованием сервиса видеоконференций TrueConf,

при участии представителей:

заказчика – государственного унитарного предприятия Орловской области «Дорожная служба» (далее – Заказчик): <...> ,

заявителя – общества с ограниченной ответственностью «Армавирский весовой завод «КубаньВесСервис» (далее – Заявитель): <...> ,

в соответствии со статьей 18.1 Закона «О защите конкуренции», рассмотрев жалобу Заявителя на действия комиссии Заказчика при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на приобретение весов автомобильных (на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок <http://zakupki.gov.ru> извещение № 32312777292, далее – Аукцион) (далее – Жалоба),

УСТАНОВИЛА:

Из Жалобы следует, что комиссия Заказчика неправомерно отклонила заявку Заявителя на участие в Аукционе.

03.10.2023 уведомление № 057/07/3-535/2023 о поступлении жалобы и о приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу, а также Жалоба были размещены в Базе Решений ФАС России – <https://br.fas.gov.ru> и направлены в адреса лиц, участвующих в рассмотрении дела.

Рассмотрение дела № 057/07/3-535/2023 было назначено на 10.10.2023.

В ходе заседания Комиссии представитель Заявителя поддержал позицию, изложенную в Жалобе. Полагает, что в действиях Заказчика и комиссии Заказчика содержатся признаки нарушения Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон № 223-ФЗ), а также статьи 17 Закона «О защите конкуренции».

Представитель государственного унитарного предприятия Орловской области «Дорожная служба» сообщил, что Жалобу

считает необоснованной, поскольку комиссия Заказчика действовала в соответствии с Законом № 223-ФЗ, Положением о закупке товаров, работ, услуг государственного унитарного предприятия Орловской области «Дорожная служба» (далее – Положение о закупке) и документацией об Аукционе.

Комиссия, заслушав пояснения представителей Заявителя и Заказчика, изучив документы и сведения, имеющиеся в материалах дела, пришла к следующим **ВЫВОДАМ**:

В соответствии с частью 6.1 статьи 3 Закона № 223-ФЗ при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик должен руководствоваться следующими правилами:

1) в описании предмета закупки указываются функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки;

2) в описание предмета закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой необоснованное ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание указанных характеристик предмета закупки;

3) в случае использования в описании предмета закупки указания на товарный знак необходимо использовать слова «(или эквивалент)», за исключением случаев:

а) несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком;

б) закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование;

в) закупок товаров, необходимых для исполнения государственного или муниципального контракта;

г) закупок с указанием конкретных товарных знаков, знаков

обслуживания, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, места происхождения товара, изготовителя товара, если это предусмотрено условиями международных договоров Российской Федерации или условиями договоров юридических лиц, указанных в части 2 статьи 1 настоящего Федерального закона, в целях исполнения этими юридическими лицами обязательств по заключенным договорам с юридическими лицами, в том числе иностранными юридическими лицами.

Согласно пункту 1 части 10 статьи 4 Закона № 223 в документации о конкурентной закупке должны быть указаны 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.

Аналогичные положения содержатся в части 1 статьи 18 Положения о закупке.

Требования к закупаемому товару содержатся в Техническом задании (приложение № 2 к документации об Аукционе).

В соответствии с пунктом 1.3 части 7 раздела I документации об Аукционе по результатам рассмотрения первых частей заявок на участие в электронном аукционе, закупочная комиссия принимает решение о допуске участника закупки, подавшего заявку на участие в таком аукционе, к участию в нем и признании этого участника закупки участником такого аукциона или об отказе в допуске к участию в таком аукционе в порядке и по основаниям, которые предусмотрены настоящей документацией.

Пунктом 1.3 части 7 раздела I документации об Аукционе установлено, что участник электронного аукциона не допускается к участию в нем в случае:

1) непредоставления информации, предусмотренной настоящей документацией или предоставления недостоверной информации;

2) несоответствия информации, предусмотренной настоящей документацией, требованиям документации о таком аукционе.

Аналогичные положения содержатся в частях 22.3, 22.4 статьи 23 Положения о закупке.

В соответствии с протоколом рассмотрения первых частей заявок на участие в Аукционе от 29.09.2023 заявка Заявителя с порядковым номером 2 не была допущена к участию в Аукционе. В протоколе рассмотрения первых частей заявок на участие в Аукционе от 29.09.2023 приведено следующее обоснование принятого решения: «на основании п.п. 2) п.1.4 части 7 раздела I, абзаца 3 инструкции по заполнению заявки, а именно:

1) Требование заказчика: Наименование товара весы автомобильные Альфа АВ-А-80; В предложении участника: Наименование товара: Автомобильные весы Титан ВА-с-60/80-3-18-D

2) Требование заказчика: весоизмерительный прибор ССТ-SMART (цифровой); В предложении участника: Весоизмерительный прибор ТИТАН 3ЦС (Цифровой)».

В Техническом задании Заказчиком установлены следующие требования:

№	Наименование	Ед. изм.	Кол-во	Функциональные, технические, качественные и эксплуатационные характеристики	Значение
1	Весы автомобильные Альфа АВ-А-80	шт	2
				3. Весоизмерительный прибор ССТ-SMART (цифровой)	комплект
			

Комиссия изучила первую часть заявки Заявителя на участие в Аукционе и установила, что в ней указано наименование товара «Автомобильные весы Титан ВА-С-60/80-3-18-D», а также «Весоизмерительный прибор ТИТАН 3ЦС (цифровой)».

Таким образом, предложение Заявителя не соответствует требованиям Заказчика, указанным в документации об Аукционе.

При указанных обстоятельствах, исходя из положений документации об Аукционе, Комиссия не усматривает нарушений в действиях комиссии Заказчика, принявшей решение отказать Заявителю в допуске к участию в Аукционе.

Комиссия также считает необходимым отметить, что при оценке правомерности и объективности действий Заказчика по отклонению заявки Заявителя необходимо установить причинно-следственную связь между положениями документации об Аукционе, на основании которых заявка участника отклонена и непосредственно заявкой Заявителя, то есть, оценка правомерности отклонения заявки в настоящем случае невозможна без исследования законности установления положений документации об Аукционе.

Вместе с тем у Комиссии отсутствуют правовые основания для рассмотрения вопроса правомерности установления положений документации об Аукционе ввиду следующего.

В соответствии с частью 11 статьи 3 Закона № 223 в случае, если обжалуемые действия (бездействие) совершены заказчиком, комиссией по осуществлению закупок, оператором электронной площадки после окончания установленного в документации о конкурентной закупке срока подачи заявок на участие в закупке, обжалование таких действий (бездействия) может осуществляться только участником закупки, подавшим заявку на участие в закупке.

В целях соблюдения баланса частных и публичных интересов Законом № 223 регламентирован и детерминирован порядок обжалования действий заказчиков лицами, не подававшими заявку на участие в закупке, а также порядок и случаи обжалования действий заказчика лицами, подавшими заявку на участие в закупке. Процессуальные поводы для обращения этих категорий лиц в антимонопольный орган является разными: лица, подавшие заявку на участие в закупке вправе обжаловать как положения документации о закупке, так и действия заказчика совершенные после окончания установленного в документации о конкурентной закупке срока подачи заявок на участие в закупке, а лица, не подававшие заявку – лишь действия заказчика, хронологически предшествующие окончанию срока подачи заявок, поскольку именно до этой даты объявляется закупка, разрабатывается и размещается закупочная документация, заказчик обеспечивает информационное сопровождение, связанное с подачей заявок.

Лица, не подававшие заявку на участие в закупке, не лишены права

оспорить положения закупочной документации, но реализовать такое право, с целью обеспечения баланса интересов сторон и стабильности правопорядка, эти лица обязаны до окончания срока подачи заявок.

Такой правовой подход отвечает и общей концепции проведения закупочных процедур, в частности положениям законодательства о контрактной системе, которым установлен аналогичный правопорядок, при котором лица, не подававшие заявки, вправе оспорить закупочную документацию в антимонопольном органе до окончания срока подачи заявок.

В то же время лица, подавшие заявку на участие в закупке, также вправе оспорить положения документации до окончания срока подачи заявок, поскольку иное означало бы нарушение принципа равенства участников гражданских правоотношений (часть 1 статьи 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ)).

По смыслу части 11 статьи 3 Закона № 223 законодатель детерминировал обжалование действий, совершенных после окончания срока подачи заявок, и оспаривание действий, предшествующих этому сроку, куда относится и оспаривание положений документации.

На этой стадии лица, подавшие заявку на участие в закупке, и не подававшие заявок, находятся в равном положении и пользуются равными правами относительно оспаривания положений документации.

Напротив, предоставление лицам, подавшим заявку на участие в закупке, право оспаривать положения документации после окончания срока подачи заявок, а также после отклонения заявок свидетельствовало бы о предоставлении таким участникам необоснованных и незаконных преимуществ, что нарушало бы права заказчиков и явно не соответствовало бы балансу частных и публичных интересов (на необходимость соблюдения которого указал Конституционный Суд Российской Федерации в Постановлении от 29.03.2011 № 2-П) и принципу стабильности публичных правоотношений, а также принципу добросовестной реализации прав и законных интересов (часть 3 статьи 1 ГК РФ), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (часть 4 статьи 1 ГК РФ), недопустимости злоупотребления правом (часть 1 статьи 10 ГК РФ).

Подаявая заявку, участник соглашается с положениями извещения (документации) и, в случае несогласия с ее положениями, должен своевременно определиться с необходимостью оспаривания документации (извещения).

Таким образом, в связи с тем, что Жалоба была подана после даты окончания срока подачи заявок на участие в Аукционе, Комиссией в рамках настоящего дела не может быть дана оценка соответствия документации об Аукционе требованиям Закона № 223.

Аналогичная позиция изложена в письмах Федеральной антимонопольной службы от 25.06.2019 № МЕ/53183/19, от 22.09.2022 № ДФ/87946/22, от 27.10.2022 № ПИ/98558/22.

Одновременно с этим в соответствии с позицией Федеральной антимонопольной службы, изложенной в письме от 29.06.2015 № АЦ/32267/15, согласно которой в случае обнаружения признаков нарушения статей 17 Закона «О защите конкуренции» комиссия антимонопольного органа вправе передать материалы жалобы в соответствующее структурное подразделение для рассмотрения вопроса о возбуждении дела по признакам нарушения антимонопольного законодательства в соответствии с главой 9 Закона «О защите конкуренции», в связи с чем Комиссия отмечает следующее.

Согласно части 1 статьи 17 Закона «О защите конкуренции» при проведении торгов, запроса котировок цен на товары (далее - запрос котировок), запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Из положений документации об Аукционе следует, что Заказчиком закупаются весы автомобильные Альфа АВ-А-80 с обязательным наличием весоизмерительного прибора СТТ-SMART (цифровой) в комплекте.

При этом в документации об Аукционе отсутствует указание на возможность поставки эквивалента, а также обоснование необходимости закупки исключительно вышеуказанного товара.

Учитывая вышеизложенное Комиссия считает целесообразным передать в установленном порядке материалы настоящего дела для рассмотрения в соответствии с требованиями Закона «О защите конкуренции» вопроса о наличии/отсутствии в действиях Заказчика

признаков нарушения антимонопольного законодательства.

На основании вышеизложенного, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона «О защите конкуренции», Комиссия,

Р Е Ш И Л А:

1. Признать жалобу общества с ограниченной ответственностью «Армавирский весовой завод «КубаньВесСервис» необоснованной.
2. Приостановление проведения Аукциона отменить.
3. Передать в установленном порядке материалы настоящего дела для рассмотрения вопроса о наличии/отсутствии в действиях государственного унитарного предприятия Орловской области «Дорожная служба» признаков нарушения антимонопольного законодательства.

Председатель Комиссии:

<...>

Члены Комиссии:

<...>

<...>

На основании части 23 статьи 18.1 Закона «О защите конкуренции» решение или предписание комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания.