

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-2360/2023 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

28.02.2023

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 «Гибрид Инжиниринг», АО «Интер РАО – Электрогенерация»,

рассмотрев жалобу ООО «Гибрид Инжиниринг» (далее — Заявитель) на действия АО «Интер РАО – Электрогенерация» (далее — Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого являются только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку стенда АХК ВХР для Гусиноозерской ГРЭС (ЭБ №1, ЭБ №2, ЭБ №3, ЭБ №4, ЭБ №5, ЭБ №6) (реестровый № 32211993943) (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, 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.

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 Федерального закона от 18.07.2011 г. № 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.

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.

При этом 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 27.12.2022 Заказчик на сайте электронной торговой площадки АО «ТЭК-ТОРГ» (<http://www.tektorg.ru>), 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 являются только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку стенда АХК ВХР для Гусиноозерской ГРЭС (ЭБ №1, ЭБ №2, ЭБ №3, ЭБ №4, ЭБ №5, ЭБ №6) (реестровый № 32211993943) (далее — конкурс, процедура).

Согласно протоколу заседания Закупочной комиссии по рассмотрению первых частей заявок на участие в закупке от 25.01.2023 № 204572/ОК-П14 заявка Заявителя отклонена по следующим основаниям:

«Участник в технической спецификации после дополнительного запроса 2 указал срок окончания поставки, который не соответствует требованиям п.1.2 ТЗ.».

В соответствии с пунктом 4.13.6 Закупочной документации Закупочная комиссия осуществляет рассмотрение и оценку первых частей заявок на участие в закупке (заявок, содержащих окончательные предложения) на предмет их соответствия требованиям, установленным законодательством Российской Федерации, а также, согласно критериям опубликованным в составе закупочной документации, и

определяет перечень участников, допускаемых к дальнейшему участию в закупке.

На основании пункта 4.13.8 Закупочной документации участник закупки не допускается Закупочной комиссией к дальнейшему участию в закупке в том числе в случае:

- непредоставление соответствующих данному этапу закупки документов, или предоставления их с нарушением условий, указанных в настоящей закупочной документации;
- несоответствие Спецификации технической части, технического предложения (технических характеристик продукции, технических условий продукции, сроков поставки/выполнения работ/оказания услуг) требованиям настоящей закупочной документации (если данные технические требования, условия, определены как обязательные).

Так, пунктом 1.2 Технического задания установлены сроки поставки товаров, согласно которым продукция должна быть поставлена Заказчику в соответствии со спецификацией (Приложение 1 к настоящему ТЗ).

Приложением № 1 к Техническому заданию «Спецификация (Техническая часть)» установлен срок поставки — июль 2023 года.

Комиссией установлено, что Заявителем в составе заявки было представлено Техническая спецификация, где в разделе «Прочие коммерческие условия поставки» указан срок окончания поставки- 90 рабочих дней.

В соответствии с пунктом 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.

Руководствуясь пунктом 4.13.5 Закупочной документации 17.01.2023 Организатор закупки направил запрос участнику с указанием, в том числе, несоответствия срока поставки, предусмотренного пунктом 1.2 Технического задания.

В ответ на запрос Заявитель в разделе «Прочие коммерческие условия поставки» указал срок окончания поставки — «в соответствии с ТЗ».

Вместе с тем в ответе на запрос Заявитель указал гарантийные обязательства на составляющие части требуемого оборудования (анализаторы, электроды). Таким образом, гарантийные обязательства на оборудование в целом (стенд автоматического химического контроля) в технической спецификации не

подтверждены (п.2.5 ТЗ).

В связи с чем, Организатор закупки 20.01.2023 направил второй запрос Заявителю для устранения выявленных несоответствий в части указания гарантийного срока поставки товара.

В ответ на второй запрос Заявитель представил Техническую спецификацию, где в разделе «Прочие коммерческие условия поставки» указал срок окончания поставки- 90 рабочих дней.

Таким образом, в ответ на второй запрос Заявитель указал несоответствующий требованиям Технического задания срок окончания поставки товара — 90 дней, который был изначально указан в составе заявки.

Вместе с тем, Заявитель на Комиссии не отрицал факт указания срока поставки товара не соответствующего требованиям Закупочной документации.

При этом в жалобе Заявитель ссылается на то, что итоги были подведены на 38 дней раньше заявленного выше срока. С учетом такого раннего поведения итогов, предложение Заявителя касаясь сроков поставки товара в 90 рабочих дней, соответствует Техническому заданию.

Комиссия отмечает, что согласно пункту 22 Извещения о проведении закупки дата подведения итогов: до «13» марта 2023 года.

В пункте 23 Извещения указано, что заключение договора по результатам закупки не ранее чем через 10 (десять) дней и не позднее чем через 20 (двадцать) дней с даты размещения в единой информационной системе итогового протокола, составленного по результатам закупки.

Таким образом, исходя из указанных сроков, договор может быть заключен не позднее 03.04.2023.

В данном случае, если применить к дате заключения договора срок в 90 рабочих дней, который Заявитель указал в своей спецификации, то предлагаемый срок поставки будет приходиться на август 2023, что нарушает требования Закупочной документации.

Кроме того, согласно пункту 4.17.2 Закупочной документации подведение итогов закупки может быть проведено не позднее, в том числе ранее сроков, установленных в Извещении.

В связи с чем, подведение итогов ранее установленного пунктом 22 Извещения срока в данном случае не является нарушением со стороны Заказчика.

Вместе с тем Комиссия также обращает внимание, что дата подведения итогов на момент рассмотрения первых частей заявок не была известна. При этом, довод Заявителя о том, что итоги подведены ранее установленного срока и в связи с этим указанный Заявителем срок 90 дней не нарушает требования Закупочной документации в данном случае не находит своего подтверждения.

В свою очередь, Заявитель на момент подачи заявки положения Закупочной документации не оспаривал, с запросом разъяснений в адрес Заказчика не

обращался, тем самым согласился с установленными требованиями, в том числе, и в части срока подведения итогов.

В связи с чем, Комиссия приходит к выводу о том, что в данном случае заявка Заявителя не соответствовала требованиям Закупочной документации, а равно у Заказчика имелись основания для отклонения заявки Заявителя.

Комиссия также считает необходимым отметить, что 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.

Принцип равноправия предполагает недопустимость предъявления различных требований к участникам закупки, находящимся в одинаковом положении, в отсутствие к тому причин объективного и разумного характера. Указанное, в частности, означает, что допустимым может быть признано установление заказчиком требований, которые в равной мере применяются ко всем участникам закупки и не приводят к исключению из числа участников закупки хозяйствующих субъектов по причинам, не связанным с обеспечением удовлетворения потребностей заказчика.

В настоящем случае установлено, что Организатором закупки в адрес Заявителя было направлено два запроса для устранения несоответствий, в том числе, в части срока окончания поставки товара, при этом Заявитель в ответе на второй запрос указывает срок не соответствующий требованиям Закупочной документации.

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.

Вместе с тем, 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 «Гибрид Инжиниринг» (ИНН: 5410072664; ОГРН: 1185476014481) на действия АО «Интер РАО – Электрогенерация» (ИНН: 7704784450; ОГРН: 1117746460358) при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 20.02.2023 № НП/7805/23.

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