

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-4659/2023 о нарушении
процедуры торгов и порядка заключения договоров

17.04.2023 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 «Астатра
Процессинг», ГУП Автокомбинат «Мосавтосантранс»;

в отсутствие представителей АО «ЕЭТП», уведомленных надлежащим образом
письмом Московского УФАС России от 07.04.2023 № НП/15216/23;

рассмотрев жалобу ООО «Астатра Процессинг» (далее - Заявитель) на действия
ГУП Автокомбинат «Мосавтосантранс» (далее — Заказчик) при проведении
аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты
малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на
поставку моторного масла (реестровый № 32312210278, 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 нарушение со стороны Заказчика выразилось в неправомерном отклонении заявки Заявителя от дальнейшего участия в Закупке.

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 закупках товаров, работ, услуг отдельных видов юридических лиц, версия 15 от 22.08.2022 (далее – Положение о закупке).

Комиссией установлено, что 21.03.2023 на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок <http://zakupki.gov.ru> размещено извещение № 32312210278 о проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку моторного масла.

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.

Также в силу пункта 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации подлежат указанию требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

При этом согласно 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.

Согласно пункту 6 протокола рассмотрения первых частей заявок на участие в процедуре 32312210278 от 05.04.2023 Комиссия Заказчика рассмотрела заявки участников процедуры на соответствие требованиям, установленным документацией, и приняла следующее решение:

| номер заявки | регистрации заявок (МСК) | о допуске заявки | Основание для решения |
|------------------------|--------------------------|------------------|---|
| 1037459 | 03.04.2023 16:53:21 | Допущена | Состав документов заявителя соответствует требованиям |
| 1037488 | 04.04.2023 19:28:01 | Допущена | Состав документов заявителя соответствует требованиям |
| 1044808 | 03.04.2023 17:19:55 | Допущена | Состав документов заявителя соответствует требованиям |
| 1047572 | 04.04.2023 15:50:38 | Не допущена | Несоответствие участника закупки требованиям Информационной карты п. 2.12 ,а именно отсутствует указание на товарный знак |
| 1047610 | 04.04.2023 17:56:20 | Допущена | Состав документов заявителя соответствует требованиям |
| 1047691 | 04.04.2023 17:46:10 | Не допущена | Несоответствие участника закупки требованиям Информационной карты п. 2.12 ,а именно отсутствует указание на товарный знак |
| 1047975 | 05.04.2023 07:49:46 | Не допущена | Несоответствие участника закупки требованиям Информационной карты п. 2.12 ,а именно отсутствует указание на товарный знак |
| 1047993 (Заявитель) | 05.04.2023 07:56:48 | Не допущена | Несоответствие участника закупки требованиям Информационной карты п. 2.12 ,а именно отсутствует указание на товарный знак |

Комиссия отмечает, что пунктом 2.12 закупочной документации установлены требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в электронном аукционе.

В частности, первая часть заявки на участие в аукционе в электронной форме должна содержать:

1. Предложение участника конкурентной закупки в отношении предмета такой закупки.

При этом не допускается указание в первой части заявки на участие в конкурентной закупке сведений об участнике аукциона в электронной форме и о его соответствии единым квалификационным требованиям, установленным в документации о закупке.

Первая часть заявки на участие в аукционе в электронной форме может содержать макет, эскиз, рисунок, чертеж, фотографию, иное изображение товара, на поставку которого заключается договор.

2. Конкретные показатели товара, соответствующие значениям, установленным в аукционной документации, и указание на товарный знак (при наличии).

Также частью III закупочной документации установлена форма 2 «Предложение на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг», согласно которой в графе «Предложение участника закупки» необходимо указать конкретные значения, предлагаемые Участником закупки, соответствующие предъявленным требованиям.

То есть, Комиссия считает необходимым, что из вышеуказанных положений следует, что указание в техническом предложении товарного знака при его наличии является обязательным.

Между тем, Заказчик на заседании Комиссии пояснил, что в продаже отсутствуют моторные масла без товарного знака.

Комиссия проанализировала техническое предложение Заявителя и установила, что отсутствует указание на товарный знак.

Заказчик также указал, что товарный знак для указанного товара является существенным, так как позволяет понимать возможность использования масла для долива, а также позволяет осуществить проверку на соответствие товара.

Довод Заявителя о возможности поставки в процессе исполнения договора товаров различных товарных знаков Комиссия оценивает критически, поскольку масла различных товарных знаков не могут использоваться совместно в автомобилях ввиду полной прочистки масляной системы.

Комиссия также обращает внимание, что согласно пункту 2.18 закупочной документации договор по результатам конкурентной закупки МСП заключается на условиях, которые предусмотрены проектом договора, документацией о конкурентной закупке МСП, извещением об осуществлении конкурентной закупки МСП и заявкой участника такой закупки, с которым заключается договор.

То есть, в проект договора будет включено, в том числе, техническое предложение Победителя.

В соответствии с частью 1 статьи 432 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) договор считается заключенным, если между сторонами в требуемой в подлежащих случаях форме достигнуто соглашение по всем существенным условиям. Существенными являются условия о предмете договора, условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида.

Из приведенной нормы следует, что существенным условием договора поставки является условие о товаре, которое согласно части 3 статьи 455 ГК РФ, с учетом положений части 5 статьи 454 ГК РФ, считается согласованным, если договор позволяет определить наименование и количество товара.

Соответственно, отсутствие вышеуказанной информации в техническом предложении Заявителя приводит к невозможности исполнения договора ввиду отсутствия данной информации у Заказчика о поставляемом товаре.

Между тем, согласно пункту 2.13 закупочной документации Участник процедуры закупки, подавший заявку, не допускается Закупочной комиссией к участию в закупке в случае:

- Непредставления в составе заявки обязательных для предоставления документов и сведений, предусмотренных пунктом 2.13. части II. «ИНФОРМАЦИОННАЯ КАРТА АУКЦИОНА» настоящей Документации, либо наличия в таких документах недостоверных сведений.
- несоответствия участника процедуры закупки обязательным требованиям к участникам процедуры закупок, установленным в документации о проведении закупки в соответствии с пунктом 2.10 части II. «ИНФОРМАЦИОННАЯ КАРТА АУКЦИОНА» настоящей Документации;
- Непредставления документа или копии документа, подтверждающего внесение 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 или документации 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;
- Наличия в составе заявки участника процедуры закупки недостоверной информации, в том числе в отношении его квалификационных данных;
- 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.

Соответственно, в связи с наличием некорректного технического предложения в составе заявки Заявителем Комиссия считает решение закупочной комиссии об отклонении заявки Заявителя правомерным, принятым в соответствии с требованиями Закупочной документации и требований Закона о закупках.

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 довода жалобы и не усматривает в действиях Заказчика нарушений Закона о закупках и положений закупочной документации при проведении Закупки.

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 Комиссия 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.

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 (пункт 3 статьи 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (пункт 4 статьи 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (пункт 1 статьи 10 ГК РФ).

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 признании жалобы необоснованной.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Астатра Процессинг» (ИНН: 7724436901; ОГРН: 1187746392712) на действия ГУП Автокомбинат «Мосавтосантранс» (ИНН: 7730036274; ОГРН: 1037739242067) при проведении Закупки необоснованной.

2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 07.04.2023 № НП/15216/23.

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