

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-17846/2023 о нарушении
процедуры торгов и порядка заключения договоров

25.12.2023 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 «ЭКСПЕРТ»
в лице «...», АО «МОСГАЗ» «...»;

в отсутствие представителей АО «ЕЭТП», извещенных надлежащим образом
письмом Московского УФАС России от 18.12.2023 № НП/53887/23,

рассмотрев жалобу ООО «ЭКСПЕРТ» (далее — Заявитель) на действия АО
«МОСГАЗ» (далее — Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме на
право заключения договора на поставку труб стальных для обеспечения
собственных нужд АО «МОСГА», в т.ч. для ликвидации аварийных ситуаций
(реестровый № 32312946693, далее — Закупка) (далее - Жалоба),

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, 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.

Частью 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.

В соответствии с частью 13 статьи 3 Закона о закупках рассмотрение жалобы антимонопольным органом должно ограничиваться только доводами, составляющими предмет обжалования.

Согласно доводам жалобы заявка Заявителя при проведении Закупки отклонена Заказчиком неправомерно, поскольку заявка полностью соответствовала требованиям Закупочной документации.

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.

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.

При проведении Закупки Заказчик руководствовался нормами Закона о закупках и Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд АО «МОСГАЗ», утвержденного Советом директоров АО «МОСГАЗ», протокол № 200 от «17» октября 2023 года (далее – Положение о закупке).

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.

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 10.11.2023 на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок <http://zakupki.gov.ru> размещено извещение № 32312946693 о проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку труб стальных для обеспечения собственных нужд АО «МОСГА», в т.ч. для ликвидации аварийных ситуаций.

Согласно пункту 7.1.2 итогового протокола аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку труб стальных для обеспечения собственных нужд АО «МОСГАЗ», в т.ч. для ликвидации аварийных ситуаций от 05.12.2023 «решение о несоответствии первой части заявки на участие в аукционе в электронной форме требованиям аукционной документации, принятое на этапе

рассмотрения вторых частей заявок на участие в аукционе в электронной форме, принято в отношении следующего участника закупки: Участник закупки, подавший заявку на участие в аукционе в электронной форме: ООО «ЭКСПЕРТ», ИНН 7452123071. Регистрационный номер заявки на участие в аукционе в электронной форме: 1.

Обоснование отказа в допуске:

В соответствии с пунктами 13.4.5 и 13.5 Положения о закупках товаров, работ, услуг для нужд АО «МОСГАЗ», пунктами 1.10.1.5 и 1.10.2 части II «ОБЩИЕ УСЛОВИЯ ПРОВЕДЕНИЯ АУКЦИОНА В ЭЛЕКТРОННОЙ ФОРМЕ» аукционной документации, участником закупки в первой части заявки на участие в аукционе в электронной форме предоставлена недостоверная информация в части предложения о производителях предлагаемого к поставке товара.

В частности, в пунктах 9 - 37, 51 - 82 первой части заявки на участие в аукционе в электронной форме, участником закупки предлагается к поставке товар, в том числе, производителя ООО «Королевский Трубный Завод».

Вместе с тем, в соответствии с информационным письмом ООО «Королевский Трубный Завод» в адрес Заказчика (АО «МОСГАЗ»), по пунктам 10, 23 - 33, 35, 37, 52, 56, 59, 62 - 77, 79, 80, 82 первой части заявки на участие в аукционе в электронной форме ООО «Королевский Трубный Завод» не является производителем предлагаемого к поставке товара.

Кроме того, в пунктах 9 - 37, 51 - 82 первой части заявки на участие в аукционе в электронной форме, участником закупки также предлагается к поставке товар производителя ООО «НТТЗ Металлинвест».

Вместе с тем, в соответствии с информационным письмом ООО «ПМХ «Тагильская Сталь» (в объединение которого входит ООО «НТТЗ Металлинвест») в адрес Заказчика (АО «МОСГАЗ»), по пунктам 23 - 37, 63 - 82 первой части заявки на участие в аукционе в электронной форме ООО «НТТЗ Металлинвест» не является производителем предлагаемого к поставке товара».

Закупочной документацией установлена форма 1 «Предложение о функциональных характеристиках (потребительских свойствах) и качественных характеристиках товара, качестве работ (услуг)», согласно которой участник Закупки указывает наименование (фирменное наименование), иные конкретные показатели (марка, модель) и производителя предлагаемого к поставке товара, представляющие возможность для Заказчика его идентифицировать, товарный знак (при наличии) или его словесное обозначение, а также информацию о стране происхождения предлагаемого к поставке товара.

В случае отсутствия у предлагаемого к поставке товара товарного знака или его словесного обозначения, в соответствующем столбце следует указывать «отсутствует». Информация о технических характеристиках предлагаемого к поставке товара, гарантийном сроке и иные сведения, предусмотренные настоящей формой, указываются в соответствии с Техническим заданием, Приложениями №№ 1, 2 к Техническому заданию части VI «Техническая часть аукционной документации» и Приложением № 1 к Протоколу начальной (максимальной) цены единицы поставляемого товара части VII «Порядок

определения и обоснования начальной (максимальной) цены договора».

Сведения о предлагаемом к поставке товаре указываются участником закупки по каждой позиции.

В соответствии с пунктом 4.1.4 закупочной документации для участия в аукционе в электронной форме участник закупки подает заявку на участие в аукционе в электронной форме, состоящую из двух частей, по форме, установленной настоящей документацией. Также пунктом 4.1.5 закупочной документации установлено, что первая часть заявки на участие в аукционе в электронной форме, подготовленная в соответствии с формами документов, установленными частью IV «Образцы форм и документов для заполнения участниками закупки» должна содержать:

1) согласие участника закупки на поставку товара, выполнение работы или оказание услуги на условиях, предусмотренных настоящей аукционной документацией и не подлежащих изменению по результатам проведения аукциона в электронной форме (такое согласие дается с применением программно-аппаратных средств электронной площадки);

2) при осуществлении аукциона в электронной форме на поставку товаров или аукциона в электронной форме на выполнение работ, оказание услуг, для выполнения, оказания которых осуществляется поставка товара:

а) наименование страны происхождения товара (в случае установления Заказчиком в извещении о проведении аукциона в электронной форме и настоящей аукционной документации приоритета товаров российского происхождения к товарам, происходящим из иностранного государства);

б) конкретные показатели (характеристики) поставляемого товара, соответствующие показателям (характеристикам), установленным в настоящей аукционной документации, и указание на товарный знак (при наличии). Указанная информация включается в заявку на участие в аукционе в электронной форме в случае отсутствия в настоящей аукционной документации указания на товарный знак или в случае, если участник закупки предлагает товар, который обозначен товарным знаком, отличным от товарного знака, указанного в настоящей аукционной документации.

При этом согласно пункту 4.1.8 закупочной документации требовать от участника закупки предоставления иных документов и сведений, за исключением предусмотренных пунктами 4.1.4 – 4.1.7 настоящей части документации, не допускается.

Между тем, Комиссия проанализировала техническое предложение Заявителя и установила, что в отношении позиций 9-37 и 51-82 указаны следующие производители: ООО «НТТЗ Металлинвест», ПАО «ТМК», ООО «Королевский Трубный Завод», АО «ВМЗ», ОАО «Уральский трубный завод».

То есть, Заявителем были предложены несколько возможных производителей поставляемого товара.

Вместе с тем на заседании Комиссии Заказчик отметил, что им были направлены запросы в адрес ООО «НТТЗ Металлинвест», ООО «Королевский Трубный Завод»,

ПАО «ТМК», АО «ВМЗ», ОАО «Уральский трубный завод» о подтверждении факта их производства.

Также Заказчик на заседание Комиссии представил ответы от всех указанных юридических лиц.

Таким образом, Комиссия оценивает критически позицию Заявителя о направлении запросов в адрес только ООО «НТТЗ Металлинвест» и ООО «Королевский Трубный Завод».

Вместе с тем Заказчик пояснил, что по пунктам 10, 23-33, 35, 37, 52, 56, 59, 62-77, 79, 80, 82 части первой заявки ООО «Королевский Трубный Завод» сообщило, что не является производителем предлагаемого к поставке товара.

По пунктам 23-37, 63-82 части первой заявки ООО «НТТЗ Металлинвест» сообщило, что не является производителем предлагаемого к поставке товара.

Таким образом, по мнению Заказчика, с учетом данной информации у Заказчика не было оснований признавать заявку Заявителя соответствующей закупочной документации.

Как указывает Заказчик, при отклонении заявки на этапе подведения итогов аукциона комиссия Заказчика руководствовалась пунктом 1.10.2 аукционной документации и пунктом 13.5 Положения о закупках Заказчика, согласно которым отстранение участника закупки от участия в аукционе в электронной форме или отказ от заключения договора с победителем аукциона в электронной форме осуществляется в любой момент до заключения договора, если Заказчиком или Закупочной комиссией будет установлено, что документы и сведения, предоставленные участником закупки в составе заявки на участие в аукционе в электронной форме, не соответствуют установленным аукционной документацией требованиям или содержат недостоверную информацию.

В свою очередь, Комиссия проанализировала представленные ответы ООО «НТТЗ Металлинвест» и ООО «Королевский Трубный Завод» и установила следующее.

Письмо ООО «Королевский Трубный Завод» обозначено как коммерческое предложение, при этом в нем отсутствует как дата, так и присвоенный исходящий номер. Данный документ подписан менеджером отдела продаж. Вместе с тем документы, подтверждающие полномочия подписывать подобные письма указанного лица отсутствуют.

Также письмо ООО ПМХ «Тагильская Сталь», входящий в производственный дивизион УК «Металлинвест» (объединяет 3 трубных завода: ООО «Ирбитский Трубный завод», ООО «Нижнетагильский Трубный Завод» (НТТЗМ), ООО «Кольчугинский Трубный Завод»), не содержит даты. Аналогично предыдущему письму данный ответ подписан заместителем директора по коммерции без приложения документов, подтверждающих полномочия.

Дополнительно Комиссия обращает внимание, что ответы от остальных производителей также не содержат полномочия лиц, подписавших данные документы.

Таким образом, доводы Заказчика о наличии официальных ответов от

производителей не находят своего подтверждения.

Соответственно, в настоящем случае, Комиссия критически оценивает доводы Заказчика относительно предоставления Заявителем недостоверных сведений, в связи с тем, что при рассмотрении заявок действует презумпция добросовестности участника закупки, если иное, то есть несоответствие или недостоверность указанных участником в заявке сведений, не выявлены и не доказаны лицом, сомневающимся в достоверности таких сведений.

Комиссия отмечает, что под недостоверными сведениями следует понимать сведения несоответствующие действительности.

В свою очередь, исходя из правовой позиции Верховного Суда Российской Федерации, изложенной в постановлении от 24.02.2005 № 3 «О судебной практике по делам о защите чести и достоинства граждан, а также деловой репутации граждан и юридических лиц», под не соответствующими действительности сведениями понимаются утверждения о фактах или событиях, которые не имели места в реальности во время, к которому относятся оспариваемые сведения.

Таким образом, для принятия решения о наличии в той или иной заявке недостоверных сведений Заказчик должен располагать неопровержимым и документальным подтверждением данного обстоятельства.

Комиссия отмечает, что Заказчик неопровержимыми и документальными подтверждениями предоставления недостоверных сведений на момент рассмотрения заявки Заявителя, не обладал.

В настоящем случае, факт представления Заявителем недостоверных сведений, а именно сведений, которые не имели места в действительности, не находит своего подтверждения, а равно у Заказчика не имелось правовых оснований для отклонения заявки Заявителя.

На основании изложенного, Комиссия приходит к выводу, что заявка Заявителя отклонена Заказчиком неправомечно и не в соответствии с требованиями Закона о закупках. В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках заказчики при закупке товаров, работ и услуг руководствуются принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений по отношению к участникам Закупки.

Между тем, указанные действия Заказчика влекут за собой не только нарушение принципов равноправия и справедливости (пункт 1 статьи 3 Закона о закупках), но и принципа недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (пункт 4 статьи 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (пункт 1 статьи 10 ГК РФ).

В этой связи Комиссия приходит к выводу о наличии в действиях Заказчика нарушения требований пункта 2 части 1, части 6 статьи 3 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 об обоснованности довода жалобы.

В свою очередь, Законом о закупках в целях обеспечения единства

экономического пространства, создания условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в части 2 статьи 1 названного Закона, в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективного использования денежных средств, расширения возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ и услуг для нужд заказчиков и стимулирования такого участия, развития добросовестной конкуренции, обеспечения гласности и прозрачности закупки, предотвращения коррупции и других злоупотреблений установлены общие принципы и основные требования к закупке товаров, работ, услуг.

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).

Резюмируя изложенное, с учетом имеющихся в настоящее время документов и сведений, на основании конкретных фактических обстоятельств дела, Комиссия приняла решение о признании жалобы Заявителя на действия Заказчика обоснованной.

Также Комиссия приходит к выводу о необходимости в выдаче Заказчику обязательного для исполнения предписания.

На основании изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ЭКСПЕРТ» (ОГРН: 1157452002542, ИНН: 7452123071) на действия АО «МОСГАЗ» (ОГРН: 1127747295686, ИНН: 7709919968) при проведении Закупки обоснованной.
2. Установить в действиях Заказчика нарушения пункта 2 части 1, части 6 статьи 3 Закона о закупках.
3. Выдать обязательное для исполнения предписание.

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