

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-9515/2022 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров
27.06.2022 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 «НПК «ЛУЧ», ОАО «РЖД»,

рассмотрев жалобу ООО «НПК «ЛУЧ» (далее — Заявитель) на действия ОАО «РЖД» (далее — Заказчик) при проведении открытого аукциона среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 2266/ОАЭ-ЦДЗС/22 на право заключения договора поставки оборудования контрольно- измерительного и диагностического (опубликованного на <https://223.rts-tender.ru/supplier/auction/Trade/View.aspx?Id=2406468&ss=1&code=-5#1>) (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 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 заявку 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.

Комиссией установлено, что Заказчиком 30.05.2022 в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 06.03.2022 N 301 «Об основаниях неразмещения в единой информационной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд сведений о закупках товаров, работ, услуг, информации о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), с которыми заключены договоры» на официальном сайте Оператора ЭТП (<https://www.rts-tender.ru/>) размещена информация о проведении открытого аукциона среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 2266/ОАЭ-ЦДЗС/22 на право заключения договора поставки оборудования контрольно- измерительного и диагностического (далее – Аукцион, Закупка).

Согласно протоколу рассмотрения первых частей заявок от 14.06.2022 №2266/ОАЭ-ЦДЗС/22/1 заявка Заявителя (Участник № 2) отклонена от дальнейшего участия в закупке в связи с несоответствием заявки требованию пунктов 3.6.28., 3.17.2. документации о закупке, а именно: в техническом предложении участника количество предлагаемого к поставке оборудования по регионам поставки не соответствует количеству, установленному в приложении № 1.1 к аукционной документации.

Заявитель с отклонением своей заявки не согласился, указав что заявка отклонена неправомерно, поскольку такая полностью соответствовала требованиям документации.

Заявитель также отметил, в Форме технического предложения участника, указанной в Аукционной документации, приведена

конкретная таблица для внесения данных при подачи заявок, не подлежащая изменению, с четко обозначенными требованиями заполнения. Формой данной таблицы не предусмотрено количественное заполнение продукции по регионам поставки. В п.4. необходимо указывать «количество (объем)». Объемом является общее количество единиц поставляемой продукции, а именно, в количестве 181 штуки. Но при этом этой же формой предусмотрено заполнение столбцов с наименованием конкретной железной дороги и населенного пункта поставки. Таким образом, ООО «НПК «ЛУЧ» (Участник №2) полностью заполнил данную форму с указанием всех необходимых данных, т.е. выполнил все необходимые условия для подачи технического предложения.

При этом по мнению Заявителя, Формы заполнения таблиц из Аукционной документации и технического задания предоставлены с разными условиями заполнения, что является разночтением.

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.

Подпунктом 1 пункта 10 статьи 4 Закона № 223-ФЗ установлено, что 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.

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.

Пунктом 3.3.1 документации установлены требования к составу, содержанию и форме заявки на участие в запросе котировок, согласно которым:

Заявка участника должна соответствовать требованиям технического задания (приложение № 1.1 к аукционной документации). Для подтверждения соответствия требованиям аукционной документации в составе заявки должны быть представлены все необходимые документы и информация в соответствии с требованиями аукционной документации.

В соответствии с пунктом 3.6.28 документации техническое предложение участника, представляемое в составе заявки, должно соответствовать требованиям технического задания, являющегося приложением № 1.1 к аукционной документации.

При несоответствии технического предложения требованиям, указанным в аукционной документации, заявка такого участника отклоняется (пункт 3.6.29. документации).

Согласно пункту 3.17.2 документации Техническое предложение должно содержать все показатели и характеристики товаров, работ, услуг, условия исполнения договора, указанные в техническом задании аукционной документации. Характеристики товаров, работ, услуг должны быть изложены таким образом, чтобы при рассмотрении заявок не допускалось их неоднозначное толкование, числовые показатели при описании характеристик товаров, работ, услуг должны быть указаны в абсолютных величинах. Срок, в течение которого участник обязуется обеспечить соответствие качества товаров (работ, услуг) условиям технического задания (гарантийный срок) не должен превышать предельный срок службы товаров, эксплуатации объекта работ (услуг) при достижении показателей, указанных в техническом задании.

Требования ккупаемым товарам установлены Заказчиком в Техническом задании (Приложение № 1.1 к Аукционной документации), в соответствии с которой:

1. Наименованиекупаемых товаров, их количество (объем), цены за единицу товара, и начальная (максимальная) цена договора

№	Наименование	Ед.	Кол-	Цена за единицу,	Стоимость транспортных расходов за	Цена за единицу с учетом всех	Цена за единицу с учетом всех	Всего без учета	Всего с учетом
---	--------------	-----	------	------------------	------------------------------------	-------------------------------	-------------------------------	-----------------	----------------

п/п товара	Дороги	Ед. изм.	во	без учета НДС, руб.	единицу, без учета НДС, руб.	затрат, без учета НДС, руб.	затрат, с учетом НДС, руб.	НДС, руб.	НДС, руб.	
1	МОСК	шт.	35	75 914,00	325,00	76 239,00	91 486,80	2 668 365,00	3 202 038,00	
2	С-КАВ	шт.	12	75 914,00	408,00	76 322,00	91 586,40	915 864,00	1 099 036,80	
3	Ю-ВОСТ	шт.	13	75 914,00	325,00	76 239,00	91 486,80	991 107,00	1 189 328,40	
4	ПРИВ	шт.	23	75 914,00	325,00	76 239,00	91 486,80	1 753 497,00	2 104 196,40	
5	Измеритель сопротивления рельсовых стыков	КБШ	шт.	12	75 914,00	325,00	76 239,00	91 486,80	914 868,00	1 097 841,60
6		СВЕРД	шт.	5	75 914,00	408,00	76 322,00	91 586,40	381 610,00	457 932,00
7		Ю-УР	шт.	8	75 914,00	408,00	76 322,00	91 586,40	610 576,00	732 691,20
8	ЗАБ	шт.	13	75 914,00	625,00	76 539,00	91 846,80	995 007,00	1 194 008,40	
9	ДВОСТ	шт.	60	75 914,00	708,00	76 622,00	91 946,40	4 597 320,00	5 516 784,00	
ИТОГО начальная (максимальная) цена договора, руб.			181					13 828 214,00	16 593 856,80	

Таким образом, Техническим заданием (Приложение № 1.1 к аукционной документации) установлено конкретное количество контрольно-измерительного оборудования, которое необходимо поставить по каждому месту поставки на каждую железную дорогу (конкретную железную дорогу), указанную в Техническом задании.

В свою очередь, Заявителем в своем техническом предложении указано следующее:

4. Наименование предложенных товаров, их количество (объем), производитель

п/п	Наименование товара	Марка товара (при наличии) (комплектация)	Технические регламенты, ГОСТ, ОСТ, ТУ, ТО, ТС, иные нормативно-технические документы	Ед. изм.	Кол-во (объем)	Наименование производителя (ИНН)	Место поставки Наименование железной дороги	Населенный пункт	Гарантийный срок товара/месяцев
1	Измеритель сопротивления рельсовых стыков	ИРС – 90	ЛИВЕ.415119.059 ТУ	шт	181	ООО «НПК «ЛУЧ», ИНН 5001117586	МОСК С-КАВ Ю-ВОСТ ПРИВ КБШ СВЕРД Ю-УР ЗАБ ДВОСТ	г. Москва Ростовская обл., г. Батайск Воронежская обл., г. Воронеж Саратовская обл., г. Саратов Самарская обл., г. Сызрань Пермский край, г. Пермь Челябинская обл., г. Челябинск Забайкальский край, г. Чита Хабаровский край, г. Хабаровск	36 месяцев

Применяемая участником ставка НДС 20%

Таким образом, Заявителем в своем Техническом предложении указано общее количество поставляемого товара в количестве 181 шт. без конкретизации по каждой железной дороге, что не соответствует требованиям Технического задания.

Учитывая, что Техническое предложение не содержит конкретного количества предлагаемого к поставке оборудования, которое необходимо поставить на каждую железную дорогу в соответствии с Техническим заданием, не представляется возможным определить какое количество товара и на какую железную дорогу предлагается Заявителем к поставке.

При этом Комиссия считает необходимым отметить, что в соответствии с пунктом 2 части 3 статьи 3 Закона о закупках, конкурентной закупкой является закупка, осуществляемая с обязательным соблюдением условия обеспечения конкуренции

между участниками конкурентной закупки за право заключить договор с заказчиком на условиях, предлагаемых в заявках на участие в такой закупке, окончательных предложениях участников такой закупки.

Таким образом, учитывая требования Закона о закупках, по результатам проведения конкурентной закупки Заказчик обязан заключить договор с участником Аукциона на условиях, изложенных в заявке победителя, а равно, предложение участника закупки, предоставленное им в составе заявки, должно быть продублировано в проект договора, и его отсутствие или отсутствие какой-либо части сведений/требований/условий исполнения договора в описании, будет являться основанием для не включения их в состав договора и основанием для отказа от их исполнения, или не учета при исполнении со стороны лица, выигравшего Аукцион.

Доводы Заявителя о том, что документация содержит разночтения признаются Комиссией несостоятельными, поскольку приложением 1.1.1 к аукционной документации предусмотрен Детализированный график, согласно которому:

№ п/п	Наименование товара	Полигон	Населенный пункт (место поставки)	Ед. измерения	Количество	Срок поставки
1		МОСК	г. Москва		35	
2		С-КАВ	Ростовская обл., г. Батайск		12	
3		Ю-ВОСТ	Воронежская обл., г. Воронеж		13	
4	Измеритель сопротивления рельсовых стыков	ПРИВ	Саратовская обл., г. Саратов		23	Ноябрь 2022 года
5		КБШ	Самарская обл., г. Сызрань	шт.	12	
6		СВЕРД	Пермский край, г. Пермь		5	
7		Ю-УР	Челябинская обл., г. Челябинск		8	
8		ЗАБ	Забайкальский край, г. Чита		13	
9		ДВОСТ	Хабаровский край, г. Хабаровск		60	
ИТОГО:					181	

Из положений документации (Техническое задание, Детализированный график) однозначно следует, что Участнику в составе своего технического предложения необходимо указывать количество поставляемого товара, предлагаемого к поставке по каждой железной дороге.

При этом Заявитель своим правом на обращение с запросом о разъяснении неясных положений документации к Заказчику не обращался.

На основании изложенного, Комиссия приходит к выводу о том, что Заявителем в составе заявки представлено техническое предложение не соответствующее требованиям документации.

В соответствии с пунктом 3.6.6.4 документации, Участник аукциона не допускается к участию в аукционе в случаях, установленных аукционной документацией в случае несоответствия аукционной заявки требованиям аукционной документации, в том числе:

- техническое предложение не соответствует требованиям аукционной документации.

В связи с вышеизложенным, Комиссия считает решение Закупочной комиссии об отклонении заявки Заявителя правомерным, принятым в соответствии с требованиями Закупочной документации и требований Закона о закупках.

При этом Комиссия принимает во внимание, что на участие в Закупке подано 3 заявок, 2 из которых допущены к дальнейшему участию, что свидетельствует о том, что документация участникам ясна, не содержала в себе двоякого толкования и не вводила в заблуждение, а также вопреки доводу Заявителя об обратном свидетельствует об отсутствии ограничения конкуренции.

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.

При этом, в случае положения несогласия с положениями документации в связи с наличием разночтений, такие подлежали обжалованию до окончания срока подачи заявок, а именно не позднее 07.06.2022. 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.

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 «НПК «ЛУЧ» (ОГРН:1175053019877, ИНН:5001117586) на действия ОАО «РЖД» (ОГРН:1037739877295, ИНН:7708503727) при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмом Московского УФАС России от 20.05.2022 № НП/26986/22.

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