

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-17644/2023 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

20.12.2023 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

Председательствующего Комиссии:

<...>

при участии посредством видеоконференцсвязи представителя <...>

рассмотрев жалобы <...>(далее — Заказчик) при проведении открытого аукциона среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 3195/ОАЭ-ЦДЗС/23 на право заключения договора поставки специальной одежды и обуви для обеспечения предприятий полигона Московской железной дороги и ДЗО (реестровый № 32312893847, опубликована на официальном сайте: <https://223.rts-tender.ru/supplier/auction/Trade/View.aspx?id=2889714&sso=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 адрес Московского УФАС России поступили жалобы Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки.

При этом в жалобах Заявителя содержатся ссылки на нарушение Заказчиком статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Комиссия разъяснила Заявителю о том, что настоящие жалобы приняты к рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции. Жалоба, содержащая сведения о нарушении антимонопольного законодательства рассматривается по правилам главы 9 Закона о защите конкуренции.

На вопрос Комиссии Заявитель пояснил, что отказывается от рассмотрения жалоб по правилам главы 9 Закона о защите конкуренции и в качестве способа защиты права выбирает рассмотрение своих жалоб по правилам статьи 18.1. Закона о защите конкуренции.

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, 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; акты и (или) действия (бездействие) уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, могут быть обжалованы юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем, права или законные интересы которых, по их мнению, нарушены при осуществлении мероприятий по реализации проекта по строительству объекта капитального строительства либо при предъявлении требования осуществить мероприятия по реализации проекта по строительству объекта капитального строительства, не предусмотренные статьей 5.2 Градостроительного кодекса Российской Федерации, и (или) получить документы, сведения, материалы, согласования, не включенные в предусмотренный законодательством Российской Федерации о градостроительной деятельности реестр документов, сведений, материалов, согласований, необходимых для реализации проекта по строительству объекта капитального строительства (далее в настоящей статье — заявитель).

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.

Жалобы Заявителя отвечают требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках.

Согласно доводам жалоб Заявителем оспаривается ненаправление Заказчиком в установленный срок в адрес Заявителя проекта договора.

Кроме того Заявитель не согласен с содержанием протокола отказа от заключения договора и сроками размещения протокола.

Заказчик с доводами жалоб не согласился, представил письменные возражения и

материалы, запрошенные антимонопольным органом.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобах, в возражениях на них 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 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.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд<...>утвержденным решением Совета директоров утв. Решением совета директоров <...> от 28.06.2018, протокол №26, в ред. от 22.06.2023 (далее - Положение).

Комиссией установлено, что 25.10.2023 Заказчиком на официальном сайте ООО «РТС-тендер» размещено извещение о проведении Закупки.

Начальная (максимальная) цена договора: 38 160 393,60 руб.

Дата подачи заявок: 25.10.2023.

Дата и время окончания подачи заявок: 10.11.2023 в 12:00.

Дата рассмотрения первых частей заявок: 23.11.2023.

Дата рассмотрения вторых частей заявок: 28.11.2023.

Дата подведения итогов: 28.11.2023.

Комиссия установила, что Заявителем подана заявка № 1.

Согласно итоговому протоколу от 28.11.2023 № 3195/ОАЭ-ЦДЗС/23 Заказчик решил «признать победителем аукциона № 3195/ОАЭ-ЦДЗС/23 Участника № 1, предложившего лучшую цену по итогам ранжирования заявок, приведенного в

приложении № 2 к настоящему протоколу со стоимостью предложения (с учетом всех расходов, включая расходы на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей):

- без НДС: 31 641 326,34 (Тридцать один миллион шестьсот сорок одна тысяча триста двадцать шесть) руб. 34 коп.;

- с НДС: 37 969 591,61 (Тридцать семь миллионов девятьсот шестьдесят девять тысяч пятьсот девяносто один) руб. 61 коп.».

Вместе с тем в соответствии с протоколом отказа от заключения договора от 11.12.2023 Заказчик решил завершить процедуру без заключения договора, «учитывая, что победитель предоставил недостоверную информацию в отношении своего соответствия указанным требованиям, в соответствии с пунктом 205 Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд<...>, а также пунктом 3.6.22 документации, признать заявку победителя несоответствующей требованиям документации о закупке.

Отказаться от заключения договора с победителем аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства № 3195/ОАЭ-ЦДЗС/23 на право заключения договора поставки специальной одежды и обуви для обеспечения предприятий полигона Московской железной дороги и ДЗО на основании пункта 473 Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд <...>».

Заявитель с указанным решением не согласен и отмечает, что Заявитель в предусмотренный аукционной документацией срок – в течение трех рабочих дней после размещения в установленном порядке итогового протокола – предоставил Заказчику образцы изделий по каждому наименованию раздела 1 технического задания в количестве одной единицы, состав и комплектность которых полностью соответствовала техническому предложению заявителя, признанному победителем закупки, что подтверждается актом сдачи образцов от 30.11.2023.

Заявитель указывает, что согласно п. 3.20.5 аукционной документации Заказчик в течение 7 (семи) рабочих дней с даты размещения итогового протокола на сайте направляет участнику аукциона, с которым заключается договор, проект договора посредством ЭТП.

Таким образом, по мнению Заявителя, Заказчик должен был направить Заявителю договор для подписания в срок не позднее 07 декабря 2023 г. Вместе с тем в установленный срок Заказчик не направил договор в адрес Заявителя, не разместил договор на ЭТП.

В установленный аукционной документацией срок для направления победителю закупки договора для подписания (до 07.12.2023 г.) Заказчиком не было доведено до сведения Заявителя о несоответствии представленных образцов требованиям аукционной документации.

Также Заявитель отмечает, что протокол от 11.12.2023 №3195/ОАЭ-ЦДЗС/23/3 не содержит детальных причин отказа от заключения с Заявителем договора, не раскрывает какая конкретно недостоверная информация в отношении соответствия указанным требованиям была предоставлена победителем закупки.

Указанное отсутствие конкретной информации о недостоверности информации и причин несоответствия заявки победителя требованиям документации о закупке нарушает принцип информационной открытости закупки.

В свою очередь, Заказчик на заседании Комиссии пояснил, что Заявителем в соответствии с требованиями документации в адрес Заказчика были предоставлены образцы изделий по каждому наименованию раздела 1 технического задания в количестве одной единицы, что подтверждается Актом сдачи образцов от 01.12.2023г.

В соответствии с актом оценки соответствия образцов изделий, предоставленных Победителем (ООО «АЛЬЯНС-ПРО») по результатам проведенного открытого аукциона 3195/ОАЭ-ЦДЗС/23 на право заключения договора поставки специальной одежды и обуви для обеспечения предприятий полигона Московской железной дороги и ДЗО от 01.12.2023г. товар по позиции 8 сапоги женские из поливинилхлоридного пластика для защиты от нефти, нефтепродуктов и жиров противоскользкой подошвой не соответствуют требованиям технического задания по причине отсутствия вкладыша из нетканого материала.

Таким образом, Заказчик выявил несоответствие предлагаемой победителем Аукциона продукции требованиям Технического задания.

Заказчик отметил, что в случае принятия решения об участии в закупке, участник связывает себя порядком проведения закупки, который предусмотрен закупочной документацией и применяется в равной степени ко всем участникам закупки.

Таким образом, по мнению Заказчика, учитывая, что победитель предоставил недостоверную информацию в отношении своего соответствия указанным требованиям, в соответствии с пунктом 205 Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд <...>зп а также пунктом 3.6.22 документации, Заказчик правомерно признал заявку победителя несоответствующей требованиям документации о закупке и отказался от заключения договора.

Кроме того на заседании Комиссии Заказчик пояснил, что ни Закон о закупках, ни конкурсная документация не устанавливает сроков для размещения протокола отказа от заключения договора, а также не предусматривают детального раскрытия причин для отклонения участника.

Изучив материалы дела, Комиссия установила следующее.

В соответствии с п. 3.20.5 Заказчик в течение 7 (семи) рабочих дней с даты размещения итогового протокола на сайте направляет участнику аукциона, с которым заключается договор, проект договора посредством ЭТЗП.

Наименование закупаемых товаров, их количество (объем), цены за единицу товара и начальная (максимальная) цена договора установлены в Техническом задании.

В частности, относительно позиции 8 установлены следующие требования:

8	Сапоги женские из поливинилхлоридного пластика для защиты от нефти, нефтепродуктов и жиров с противоскользящей подошвой	Сапоги должны изготавливаться из поливинилхлорида методом двухкомпонентного литья, соответствовать ТР ТС 019/2011 и защищать от воздействия кислот, щелочей, сырой нефти, скольжения по зажиренным поверхностям и механическим воздействиям. Сапоги должны иметь вкладьш из нетканого материала и трикотажную подкладку. Высота сапог: не менее 26 см. Цвет: чёрный. Размерный ряд: с 36 по 41.
---	---	--

Изучив материалы заявки Заявителя, Комиссия установила, что техническое предложение Заявителя в указанной части полностью соответствует требованиям Технического задания.

Согласно пункту 2 Технического задания для проведения оценки соответствия товара техническим требованиям и для подтверждения своего технического предложения Победитель должен предоставить образцы изделий по каждому наименованию Раздела 1 Технического задания в количестве одной единицы.

Срок предоставления образцов в течение трех рабочих дней после размещения в установленном порядке итогового протокола

Адрес предъявления образцов: <...>

Контактное лицо, принимающее образцы: <...>

В случае не предоставления в установленный срок образцов, а также в случае несоответствия предоставленных образцов требованиям, указанным в аукционной документации, Победитель аукциона считается уклонившимся от заключения договора. Договор заключается с участником, аукционной заявке которого присвоен второй номер, при условии предоставления образцов изделий по каждому наименованию, указанному в техническом задании, в течение трех рабочих дней после опубликования протокола о признании участника уклонившимся от заключения договора.

Образец должен иметь маркировку, на которой указано:

- наименование изделия;
- рост;
- размер;
- дата выпуска;
- наименование технической документации, по которой оно было изготовлено;
- сырьевой состав ткани верха;
- наименование изготовителя и его адрес.

Как уже было установлено Комиссией, Заявитель предоставил образцы 01.12.2023.

Вместе с тем согласно Акту оценки соответствия образцов изделий, предоставленных Победителем (ООО «АЛЬЯНС-ПРО») по результатам проведенного открытого аукциона 3195/ОАЭ-ЦДЗС/23 на право заключения договора поставки специальной одежды и обуви для обеспечения предприятий полигона Московской железной дороги и ДЗО от 01.12.2023г. б/н товар по позиции 8 сапоги женские из поливинилхлоридного пластика для защиты от нефти, нефтепродуктов и жиров противоскользящей подошвой не соответствуют требованиям технического задания по причине отсутствия вкладыша из нетканого материала.

Таким образом, Заказчиком было установлено несоответствие технического предложения Заявителя требованиям Технического задания.

Доказательств обратного Заявителем не представлено.

Таким образом, Комиссия установила, что в связи с тем, что фактически представленные товары не соответствуют техническому предложению и документации, Заказчиком была установлена недостоверность представленной Заявителем информации.

В свою очередь, Комиссия считает необходимым отметить, 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.

При этом под недостоверными сведениями следует понимать сведения несоответствующие действительности.

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, Комиссия приходит к выводу о том, что для принятия решения о наличии в той или иной заявке недостоверных сведений Заказчик должен располагать неопровержимым и документальным подтверждением данного обстоятельства.

Вместе с тем в настоящем случае у Заказчика имелись неопровержимые и документальные подтверждения предоставления Заявителем недостоверных сведений.

Согласно пункту 3.6.22 документации отклонение заявки участника или отказ от заключения договора с победителем закупки (или с участником, с которым по итогам закупки принято решение заключить договор) осуществляется в любой момент до заключения договора, если заказчик обнаружит, что участник не соответствует требованиям, указанным в аукционной документации и/или предоставил недостоверную информацию в отношении своего соответствия указанным требованиям.

В соответствии с пунктом 3.6.7 документации в случае установления недостоверности информации, содержащейся в документах, представленных участником в составе аукционной заявки, заказчик обязан отстранить такого участника аукциона на любом этапе проведения аукциона.

Согласно пункту 205 Положения отстранение участника закупки от участия в конкурентной закупке или отказ от заключения договора с победителем конкурентной закупки осуществляется в любой момент до заключения договора, если заказчик или комиссия обнаружит, что участник не соответствует требованиям, указанным в пунктах 199 - 201 настоящего Положения, при условии их установления в документации о конкурентной закупке, или предоставил недостоверную информацию в отношении своего соответствия указанным требованиям.

В соответствии с пунктом 473 Положения после определения участника, с которым в соответствии с настоящим Положением должен быть заключен договор, в срок, предусмотренный для заключения договора, заказчик вправе отказаться от заключения договора с таким участником в случае установления несоответствия участника и его заявки требованиям, установленным в пунктах 205 -206 настоящего Положения, или в связи с предоставлением им недостоверной информации о своем соответствии таким требованиям, что позволило ему стать победителем закупки.

Таким образом, ненаправление Заказчиком проекта договора в адрес Заявителя обосновано и не противоречит требованиям Закона о закупках и документации.

Относительно сроков и содержания протокола Комиссия отмечает, что согласно пункту 207 Положения в случае отказа заказчика от заключения договора с участником закупки, в том числе с победителем закупки, по основаниям, предусмотренным пунктами 205 - 206 настоящего Положения, заказчик в течение 3 рабочих дней, следующих за днем установления факта, являющегося основанием для такого отказа, составляет и размещает в единой информационной системе протокол об отказе от заключения договора, содержащий информацию о месте и времени его составления, о лице, с которым заказчик отказывается заключить договор, о факте, являющемся основанием для такого отказа.

Согласно пункту 3.4.2 документации протоколы, оформляемые в ходе проведения аукциона, размещаются на сайте в течение 3 (трех) дней с даты их подписания. На сайте могут размещаться выписки из протоколов, при этом такие выписки должны содержать информацию, предусмотренную аукционной документацией.

В настоящем случае факт предоставления Заявителем недостоверных сведений установлен 07.12.2023. Протокол отказа от заключения договора подписан и опубликован 11.12.2023.

Согласно протоколу заочного заседания конкурсной комиссии от 11.12.2023 №3195/ОАЭ-ЦДЗС/23/3 Заказчиком принято решение «согласиться с предложениями, изложенными в служебной записке, начальника отдела материалов Московской дирекции снабжения от 07.12.2023г.

Учитывая, что победитель предоставил недостоверную информацию в отношении своего соответствия указанным требованиям, в соответствии с пунктом 205

Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд <...>а также пунктом 3.6.22 документации, признать заявку победителя несоответствующей требованиям документации о закупке.

Отказаться от заключения договора с победителем аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства № 3195/ОАЭ-ЦДЗС/23 на право заключения договора поставки специальной одежды и обуви для обеспечения предприятий полигона Московской железной дороги и ДЗО на основании пункта 473 Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд <...>

Доводы Заявителя об опубликовании протокола 12.12.2023 Комиссия расценивает критически, поскольку они не подтверждаются сведениями с официального сайта ООО «РТС-тендер», а также не подтверждены документально со стороны Заявителя.

Скриншоты, представленные Заявителем, от 11.12.2023 не подтверждают отсутствие протокола на сайте Оператора ЭТП. Вместе с тем Заявителем была представлена информация из личного кабинета, согласно которой Оператор ЭТП 12.12.2023 уведомил Заявителя о завершении процедуры без заключения договора, что не подтверждает опубликование протокола 12.12.2023.

При этом Комиссия установила, что протокол отказа от заключения договора был опубликован 11.12.2023 в 9:25.

Также, изучив указанный протокол, Комиссия установила, что его содержание соответствует пункту 207 Положения.

Учитывая изложенное, антимонопольный орган вправе требовать наличия в протоколах только тех сведений, которые определены в самом Законе о закупках и Положением о закупке конкретного заказчика.

Таким образом, нарушение принципа информационной открытости закупки в действиях Заказчика не доказано. Несогласие Заявителя с отказом от заключения договора не приравнивается к нарушению принципа информационной открытости закупки и отсутствию в протоколе информации, установленной законом.

Доказательств обратного Заявителем не представлено.

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 необоснованности доводов жалоб.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобы <...> при проведении Закупки необоснованными.
2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмом Московского УФАС России **от 13.12.2023 № НП/53290/23.**

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