

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-1469/2024 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

06.02.2024 г. Москва

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

Председательствующего:

«..»,

членов Комиссии:

«..»,

«..»,

«..»,

рассмотрев жалобу «..» (далее - Заявитель) на действия ООО «СНРГ» (далее - Заказчик) при проведении запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на оказание услуг по капитальному ремонту холодильных машин в здании по адресу: г. Москва, ул. Малая Дмитровка, д. 7 (ОКПД 2: 33.12.18 - Услуги по ремонту и техническому обслуживанию небытового холодильного и вентиляционного оборудования (реестровый № 32413176358, 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, перенаправленная письмом ФАС России от 01.02.2024 № 28/7807/24.

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, 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 установленных 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 Заявитель обжалует отклонение своей заявки на участие в Закупке.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, на заседание Комиссии представил письменные возражения, а также иные истребованные антимонопольным органом документы.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссией установлено следующее.

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.

В соответствии с частью 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.

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.

При проведении закупки Заказчик руководствовался Законом о закупках и Единым положением о закупке продукции для нужд Группы РусГидро, утвержденным решением Совета директоров ПАО «РусГидро» (протокол от 12.04.2023 № 359) (далее — Положение о закупке).

Извещение о проведении Закупки опубликовано на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок 15.01.2024.

Начальная (максимальная) цена договора: 12 872 109,16 рублей.

Дата начала срока подачи заявок: 15.01.2024.

Дата окончания срока подачи заявок: 23.01.2024 (11:00).

Согласно протоколу рассмотрения первых частей заявок от 25.01.2023 № 32413176358-01 заявку Заявителя отклонили по следующим основаниям:

«Документы, поданные в составе первой части заявки содержат не полный комплект документов согласно перечню, определенному в разделе 11

(ПРИЛОЖЕНИЕ № 4 – СОСТАВ ЗАЯВКИ) в соответствии с образцами форм, установленными в разделе 7, а именно, отсутствует: - Календарный график (форма 5) по форме и в соответствии с инструкциями, приведенными в настоящей Документации о закупке (подраздел 7.5). Приведенное выше несоответствие является нарушением требований, установленных пунктом 4.5.1.1. Документации о закупке: «4.5.1.1 Участник должен подготовить заявку, включающую в себя полный комплект документов согласно перечню, определенному в разделе 11 (ПРИЛОЖЕНИЕ № 4 – СОСТАВ ЗАЯВКИ) в соответствии с образцами форм, установленными в разделе 7». Вывод: Выявленное несоответствие является достаточным для отклонения заявки Участника на основании пункта 4.9.5 а), в связи с несоответствием представленных в первой части заявки документов по составу, содержанию и правильности оформления требованиям Документации о закупке».

Согласно позиции Заявителя в первой части заявки предоставлены сведения об услугах в соответствии с формами, рекомендуемыми к заполнению в составе заявки. Также в состав заявки Заявителя входят все документы, требующие заполнения согласно аукционной документации.

При этом, как указывает Заявитель, в связи с технической ошибкой календарный план в составе заявки был приложен во вторую часть заявки.

В свою очередь, Комиссия отмечает, что Приложением № 4 установлен перечень документов, представляемый в первой части заявки:

1. Техническое предложение (форма 4) по форме и в соответствии с инструкциями, приведенными в настоящей Документации о закупке (подраздел 7.4);

2. Календарный график (форма 5) по форме и в соответствии с инструкциями, приведенными в настоящей Документации о закупке (подраздел 7.5);

3. (в случае, если разделом 13 (Приложение №6 к Документации о закупке) предусмотрено предоставление в составе первых частей заявок сведений и документов, необходимых для осуществления оценки заявки в отношении предлагаемой к поставке продукции) Документы и сведения, предоставляемые в первой части заявки исключительно для целей проведения оценки заявок (подраздел 4.13).

То есть, Комиссия обращает внимание, что наличие календарного графика в составе первой части заявки является обязательным.

Пунктом 4.9.2 закупочной документации установлено, что 4.9.2 в рамках рассмотрения первых частей заявок осуществляется проверка каждой заявки на предмет соответствия отборочным критериям, установленным в разделе 12 (Приложение № 5 – отборочные критерии рассмотрения заявок).

При этом, согласно пункту 12.1 закупочной документации установлены «Отборочные критерии рассмотрения первых частей заявок», в части наличия в составе первой части заявки обязательных к предоставлению документов в соответствии с требованиями Приложения №4 к Документации о закупке, являются отборочными критериями рассмотрения первых частей заявок Участников.

На заседании Комиссии Заказчик отметил, что учитывая требования пункта 4.5.1.1

документации о закупке, в соответствии с которым установлено требование о том, что «Участник должен подготовить заявку, включающую в себя полный комплект документов согласно перечню, определенному в разделе 11 Приложения № 4 в соответствии с образцами форм, установленными в разделе 7», выявленное несоответствие требованиям документации о закупке является достаточным основанием для отклонения заявки участника на основании пункта 4.9.5 а) Документации о закупке - в связи с несоответствием первой части заявки по составу, содержанию и правильности оформления требованиям Документации о закупке.

Между тем, Комиссия отмечает, что Заявитель не отрицает отсутствие в составе первой части заявки Календарного графика.

В соответствии с частью 19.5 статьи 3.4 Закона о закупках заявка на участие в конкурсе в электронной форме, **запросе предложений в электронной форме состоит из двух частей** и предложения участника закупки о цене договора (единицы товара, работы, услуги). Первая часть данной заявки должна содержать информацию и документы, предусмотренные пунктом 10 части 19.1, а также частью 19.2 настоящей статьи в отношении критериев и порядка оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке, применяемых к предлагаемым участниками такой закупки товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора (в случае установления в документации о конкурентной закупке этих критериев).

Таким образом, Заказчик не мог знать о наличии во второй части заявки документа, требуемого в составе первой части.

В связи с чем, Комиссия приходит к выводу, что представленная первая часть заявки не соответствует требованиям закупочной документации, а равно у Заказчика имелись основания для отклонения такой заявки.

При этом Заявитель на момент подачи заявки на участие положения закупочной документации не оспаривал, с запросом разъяснений в адрес Заказчика не обращался, тем самым, согласился с установленными требованиями.

Следует отметить, что подавая заявку на участие Закупке, участник фактически подтверждает, что он ознакомлен и согласен со всеми требованиями документации, а также условиями содержащимися в документации.

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.

Относительно позиции Заявителя о проведении процедуры дозапроса информации к первой части заявки Комиссия отмечает следующее.

В соответствии с пунктом 4.12.1 в рамках процедуры рассмотрения первых частей заявок, вторых частей (и ценовых предложений), а также процедуры оценки и сопоставления заявок Организатор вправе направить в адрес Участника дополнительный запрос разъяснений и/или дополнения его заявки, влияющие на отклонение или оценку и сопоставление его заявки, в следующих случаях:

В составе заявки (в какой-либо ее части) отсутствуют, представлены не в полном объеме или в нечитаемом виде документы или сведения, необходимые для:

а) определения соответствия Участника требованиям Документации о закупке в части обладания гражданской и специальной правоспособностью (выписки из реестров лицензий на соответствующие виды деятельности, другие разрешительные документы и т.д.), (в случае, если представление таких документов в составе заявки установлено требованиями Документации о закупке)), наличия полномочий лица на подписание заявки от имени Участника;

б) прохождения Участником в рамках рассмотрения вторых частей заявок процедуры Аккредитации (при необходимости);

в) определения соответствия заявки требованиям Документации о закупке в части характеристик предлагаемой продукции и договорных условий, расчета цены договора;

В заявке имеются разночтения или положения, допускающие неоднозначное толкование, не позволяющие определить соответствие заявки или Участника (в том числе не позволяющие провести в отношении него процедуру Аккредитации (при необходимости)) требованиям Документации о закупке или осуществить оценку и сопоставление заявок.

Таким образом, проведение процедуры дозапроса является правом Заказчика, а не его обязанностью.

Более того, закупочной документацией не предусмотрена возможность направления дозапроса в случае отсутствия в составе заявки какого-либо документа.

Как было ранее установлено, Заявитель конклюдентно согласился (пункт 1 статьи 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.

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. Указанное означает недопустимость применения со стороны антимонопольного органа мер публично-правового принуждения на основании жалобы лица, не посчитавшего необходимым со своей стороны оспорить положения Конкурсной документации до момента подачи своей заявки на участие в этой закупке, а попытавшегося обойти эти требования и впоследствии стремящегося сорвать закупочную процедуру после отказа ее организатора в допуске такому лицу к участию в этой закупке.

Обратное будет противоречить не только балансу частных и публичных интересов, но и принципам добросовестной реализации и защиты своих гражданских прав (часть 3 статьи 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (часть 4 статьи 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (часть 1 статьи 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 «..» на действия ООО «СНРГ» «..» при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от «..».

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