

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/3-5775/2023 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

17.05.2023 г. Москва

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

Председательствующего Комиссии:

<...> — главного государственного инспектора отдела антимонопольного контроля торгов;

членов Комиссии:

<...> — начальника отдела антимонопольного контроля торгов;

<...> — ведущего специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля торгов;

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей ПАО «Россети», ООО «ПКТ»,

рассмотрев жалобу ООО «ПКТ» (далее - Заявитель) на действия ПАО «Россети» (далее - Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на поставку кабельной продукции в аварийный запас для нужд филиала ПАО Россети - МЭС Центра (реестровый № 32312187147, 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.

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.

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.

Согласно доводам жалобы Заказчик неправомерно отклонил заявку Заявителя от дальнейшего участия в Закупке.

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 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.

Подпунктом 1 пункта 10 статьи 4 Закона о закупках 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.

Комиссией установлено, что 13.03.2023 Заказчик разместил на официальном сайте Единой информационной системе в сфере закупок (далее — ЕИС) извещение о проведении Закупки.

Согласно пункту 3.1.1 Документации предполагается, что участник закупки изучит все инструкции, формы, условия, технические условия и другую информацию, содержащуюся в документации о закупке, а также разъяснения извещения о закупке и/или документации о закупке в случае их наличия. Никакие претензии Заказчику закупки не будут приниматься на том основании, что участник закупки не понимал какие-либо вопросы. Неполное представление информации, запрашиваемой в документации о закупке, или же подача заявки, не отвечающей требованиям документации о закупке, является основанием для признания заявки не соответствующей требованиям документации о закупке и отклонения участника от участия в закупке.

Согласно пункту 3.1.2 Документации о закупке участнику закупки необходимо подготовить заявку на участие в закупке в соответствии с требованиями раздела 3 «ТРЕБОВАНИЯ К СОДЕРЖАНИЮ ЗАЯВКИ НА УЧАСТИЕ В ЗАКУПКЕ» части I «ОБЩИЕ УСЛОВИЯ ПРОВЕДЕНИЯ ЗАКУПКИ» и в соответствии с формами документов, установленными частью III «ОБРАЗЦЫ ФОРМ ДЛЯ ЗАПОЛНЕНИЯ УЧАСТНИКАМИ ЗАКУПКИ».

Описание участниками закупки поставляемого товара, который является предметом закупки, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик осуществляется участником закупки, согласно пункту 3.5.5 Документации о закупке, в соответствии с требованиями части V «ТЕХНИЧЕСКАЯ ЧАСТЬ» по формам, установленным в части III «ОБРАЗЦЫ ФОРМ ДЛЯ ЗАПОЛНЕНИЯ УЧАСТНИКАМИ ЗАКУПКИ».

При описании продукции участник закупки в соответствии с пунктом 3.5.7 Документации о закупке обязан подтвердить соответствие поставляемой продукции требованиям документации о закупке в отношении всех показателей, которые в ней установлены.

Приложением № 2 к части II «ИНФОРМАЦИОННАЯ КАРТА ЗАКУПКИ» документации о закупке установлены требования к сведениям и документам, предоставляемым в составе заявки участника закупки.

В целях подтверждения соответствия установленным требованиям, участник закупки должен включить в состав заявки в том числе техническое предложение по форме и в соответствии с инструкциями, приведенными в настоящей документации о закупке (часть III «ОБРАЗЦЫ ФОРМ ДЛЯ ЗАПОЛНЕНИЯ УЧАСТНИКАМИ ЗАКУПКИ», форма 2 «Техническое предложение») с приложением файла технического предложения, выполненного в формате MS Excel.

Согласно форме 2 «Техническое предложение» в данном документе должна быть раскрыта суть технического предложения, в котором приводится информация в объеме, достаточном для анализа выполнения всех требований части V «Техническая часть» и части IV «Проект Договора».

Исходя из содержания пункта 9 Инструкции по заполнению выполненного в формате MS Excel технического предложения, участник должен прямо указать, что поставляемая им продукция будет новой и ранее не использованной.

Комиссией установлено, что согласно протоколу от 18.04.2023 № 4/2662906 заявка Заявителя (№11) была признана Заказчиком не соответствующей требованиям документации, поскольку участник не подтвердил, что поставляемая продукция будет новой и ранее не использованной (п.9 Инструкции по заполнению ТЧ).

Как указал Заказчик, в своем техническом предложении Заявитель вместо того, чтобы подтвердить выполнение данного условия, полностью дублирует в своём техническом предложении Инструкцию по заполнению и указывает «Продукция должна быть новой и ранее не использованной». При этом Заявитель не подтверждает, будет ли продукция новой и ранее не использованной.

В свою очередь, как указывает Заказчик, подтверждение поставки новой и не использованной продукции, как вариант, путём замены слов «должна быть» на «будет», «будет поставляться» и т.д. не привело бы к изменению формы технической части в формате Excel и нарушению требований Инструкции по заполнению, которая согласно жалобе и не позволила Заявителю подтвердить данное требование.

Вместе с тем, при описании продукции участником закупки должны указываться точные, конкретные, однозначно трактуемые и не допускающие двусмысленного

толкования показатели (пункт 3.5.8 Документации).

Как указывает Заказчик, Заявитель, ссылаясь на то, что форма 2 «Техническое предложение» предоставляется по форме приложенного файла «Техническая часть» в формате Excel и на отсутствие колонки для подтверждения, в составе заявки также предоставил и текстовую форму 2 «Техническое предложение», в которой вместо раскрытия сути технического предложения скопировал текст из формы, размещенной в составе документации о закупке: «Суть технического предложения, в котором приводится информация в объеме, достаточном для анализа выполнения всех требований части V «Техническая часть» и части IV «Проект Договора». При этом в данном текстовом документе также можно было подтвердить новизну поставляемой продукции в свободной форме.

Необходимо отметить, что ни Инструкции по заполнению, ни документация о закупке не ограничивают участника в описании подтверждения соответствия своего предложения требованиям документации о закупке.

Таким образом, у Заявителя не имелось никаких препятствий для подтверждения в техническом предложении условий поставки новой и не использованной продукции и соответственно указать информацию в объеме, достаточном для анализа выполнения всех требований части V «Техническая часть» и части IV «Проект Договора».

Между тем, согласно содержанию предоставленной единой для всех участников формы 1 «Письмо о подаче оферты» документации о закупке участник предлагает заключить договор «на условиях и в соответствии с Техническим предложением, Графиком выполнения работ (услуг) и другими документами, являющимися неотъемлемыми приложениями к настоящему письму и составляющими вместе с настоящим письмом заявку».

Тогда как, согласно форме 2 «Техническое предложение» в предложении участника должна быть раскрыта суть технического предложения, в котором приводится информация в объеме, достаточном для анализа выполнения всех требований части V «Техническая часть» и части IV «Проект Договора».

Таким образом, предоставленные в составе заявки Заявителя документы не свидетельствуют о том, что Заявителем в случае заключения с ним договора по результатам закупки будет поставлена продукция новая и не использованная, рассматриваемое требование к продукции не подтверждено Заявителем в предоставленном в составе заявки техническом предложении. Данные обстоятельства не позволили Заказчику признать заявку Заявителя соответствующей требованиям документации о закупке.

При этом Комиссия считает необходимым отметить, что в силу требования Закона о закупках по результатам проведения конкурентной закупки Заказчик обязан заключить договор с участником Закупки 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 Закупку.

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 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.

Комиссия также отмечает, что Заявитель конклюдентно согласился (пункт 1 статьи 8 Гражданского Кодекса Российской Федерации (далее - ГК) 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.

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.

При этом Заявителем такие документы приложены не были, обоснований и объективных доказательств наличия в действиях Заказчика помимо субъективной оценки таких действий 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 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 (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 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

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ПКТ» (ОГРН:1217700394977, ИНН:9704084758) на действия ПАО «Россети» (ОГРН:1024701893336, ИНН:4716016979) при проведении Закупки необоснованной.

2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмами Московского УФАС России от 10.05.2023 № НП/780/23, 12.05.2023 № НП/18482/23.

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