

## РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-4912/2021 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

29.03.2021

г. Москва

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

рассмотрев жалобу ООО «СТАРОРУССКИЙ МЯСНОЙ ДВОР» (далее — Заявитель) на действия АО «Железнодорожная торговая компания» (далее — Заказчик) при проведении аукцион в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку мясных консерв (реестровый № 32110019628, далее – Закупка, Аукцион),

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, мотивированная несогласием с отказом в допуске его 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, 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 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 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 протоколу от 15.03.2021 заявка Заявителя была отклонена на основании пункта 3.7.3.4 приложения № 2 к извещению о проведении открытого аукциона в связи с несоответствием аукционной заявки требованиям аукционной документации, в том числе: техническое предложение не соответствует требованиям аукционной документации, а именно: 1) не подтвержден остаточный срок годности товара.

Заявитель с данным отклонением не согласился и направил жалобу в антимонопольный орган.

Вместе с тем Комиссия оценив представленные документы и сведения отмечает следующее.

При закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки (пункт 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках).

Согласно пункту 6 статьи 3 Закона о закупках Заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. 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.

В Приложении № 1.1 к Аукционной документации представлено Техническое задание, в котором указываются требования к закупаемой продукции.

При этом Комиссия отмечает, что в Закупочной документации отсутствует требование по указанию остаточного срока годности товара в заявке участника на моменте подачи заявок.

Вместе с тем на остаточный срок хранения указано только в Проекте Договора.

Так, согласно пункту 4.10 Проекта договора Поставщик обязуется поставлять продукцию с остаточным сроком хранения не менее 90 %.

Таким образом, данное требование предъявлено к исполнителю договора и является неизменным, также исходя из документации невозможно сделать однозначный вывод, что данная информация должна содержаться в заявке участника.

На участие в Закупке было подано 5 заявок из которых 3 было отклонено по спорному основанию.

Учитывая изложенное, а также то, что данное отклонение является неправомерным и нарушающим основополагающие принципы закупочной деятельности, Комиссия признает жалобу в данной части обоснованной и выдает обязательное к исполнению предписание о пересмотре всех заявок участников Закупки.

Заявитель в жалобе также указывает на неправомерность установления положений Закупочной документации.

При этом Комиссия отмечает следующее.

Заявитель, приняв участие в процедуре, подал жалобу 19.03.2021 на оспаривание действий Заказчика в части утверждения Закупочной документации с нарушением требований Закона о закупках, с условиями которой конклюдентно согласился.

Более того, жалоба на положения Закупочной документации подана Заявителем после отказа в допуске от дальнейшего участия в Закупке заявке Заявителя.

При таких обстоятельствах, учитывая, что дата окончания подачи заявок на участие в процедуре определена Заказчиком на 11.03.2021 в 15:00, Комиссия отмечает, что оспариваемые Заявителем положения Закупочной документации, которые, по его мнению, ограничивают конкуренцию, подлежали обжалованию до окончания срока подачи заявок, а именно не позднее 11.03.2021 .

Согласно статье 10 Гражданского кодекса Российской Федерации, не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, «действия в обход закона» с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом).

Не допускается осуществление гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

Как было указано ранее, участник, подавая заявку на участие в процедуре, конклюдентно соглашается с требованиями Закупочной документации, в связи с чем презюмируется позиция участника о признании таких условий соответствующими требованиям законодательства Российской Федерации.

При таких обстоятельствах, обжалование участником положений Закупочной документации после окончания срока подачи заявок свидетельствует о злоупотреблении своим правом на обжалование процедуры.

Вместе с тем Заявитель с условиями Закупочной документации согласился, жалобу в антимонопольный орган не подавал в установленные сроки.

Таким образом, учитывая изложенное, Комиссия признает жалобу Заявителя в

данной части необоснованной.

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

РЕШИЛА:

1.

1. Признать жалобу ООО «СТАРОРУССКИЙ МЯСНОЙ ДВОР» (ИНН 5322007828) на действия АО «Железнодорожная торговая компания» (ИНН 7708639622) при проведении Закупки обоснованной в части.
2. Признать в действиях Заказчика нарушение требований пункта 2 части 1 статьи 3, пункта 6 статьи 3 Закона о закупках.
3. Выдать обязательное к исполнению предписание.

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

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 077/07/00-4912/2021 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

29.03.2021

г. Москва

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

руководствуясь пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании решения Комиссии от 29.03.2021 по делу № 077/07/00-4912/2021,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

АО «Железнодорожная торговая компания» (далее — Заказчик) устранить нарушения, допущенные при проведении аукцион в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку мясных консерв (реестровый № 32110019628, далее — Закупка), а именно:

1.

1. Заказчику отменить все протоколы.
2. Заказчику разместить информацию об отмене вышеуказанных протоколов на официальном сайте единой информационной системе в сфере закупок [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) (далее — Единая информационная система; Официальный сайт) в сети Интернет.
3. Заказчику разместить на Официальном сайте информацию о новой дате рассмотрения и оценки заявок на участие в Закупке, подведения итогов Закупки.
4. Заказчику провести рассмотрение всех поступивших заявок с учетом решения Комиссии Московского УФАС России от 29.03.2021 по делу № 077/07/00-4912/2021.
5. Оператору ЭТП обеспечить возможность исполнения предписания Заказчиком.
6. Заказчику завершить процедуру Закупки в соответствии с положениями Гражданского кодекса Российской Федерации.
7. Заказчику исполнить настоящее предписание в срок до 27.04.2021.
8. Заказчику о выполнении настоящего предписания сообщить в адрес Московского УФАС России в срок до 29.04.2021 с приложением подтверждающих документов.

Настоящее предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание:

1.

1. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена административная ответственность.
2. Привлечение к ответственности, предусмотренное законодательством, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.