

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-14377/2022 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

26.09.2022

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 ".....",

в отсутствие представителя ".....", извещенного надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 20.09.2022 № НП/48981/22,

рассмотрев жалобу "....." (далее также - Заявитель) на действия "....." (далее также - Заказчик) при проведении запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на оказание услуг по организации и проведению торжественной церемонии открытия, закрытия и награждения участников Фестиваля культуры и спорта народов Юга России (реестровый № 32211657103, далее — Закупка),

в соответствии со ст. 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, перенаправленная письмом ФАС России от 19.09.2022 № 28/86664/22.

Рассмотрение жалобы проводилось в дистанционном режиме посредством видеоконференцсвязи.

Инструкция по подключению и использованию системы TrueConf размещена на официальном сайте Московского УФАС России по ссылке: <https://moscow.fas.gov.ru/page/17962>.

Заявлений о невозможности подключения к сеансу, а также возражений относительно рассмотрения жалобы посредством видеоконференцсвязи от Заявителя, которому направлялось уведомление о принятии жалобы к

рассмотрению, в Управление не поступало.

Таким образом, учитывая, что указанное лицо надлежащим образом извещено о дате, времени и способе рассмотрения жалобы заблаговременно, Комиссия Московского УФАС считает возможным провести дистанционное рассмотрение жалобы в отсутствие представителя Заявителя.

Согласно части 16 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, рассмотрение жалобы по существу осуществляется комиссией антимонопольного органа. Неявка лиц, надлежащим образом уведомленных (уведомленных посредством направления антимонопольным органом уведомления, предусмотренного частью 11 настоящей статьи) о времени и месте рассмотрения жалобы по существу, не является препятствием для такого рассмотрения.

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.

Как следует из материалов дела, Заказчик 30.08.2022 на сайте электронной торговой площадки ООО «РТС-тендер», а также на официальном сайте Единой

информационной системы в сфере закупок (<http://zakupki.gov.ru>) (далее – ЕИС) разместил информацию о проведении запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на оказание услуг по организации и проведению торжественной церемонии открытия, закрытия и награждения участников Фестиваля культуры и спорта народов Юга России (реестровый № 32211657103) (далее – Запрос предложений, Закупка).

Начальная (максимальная) цена контракта: 9 978 260 рублей 00 копеек.

Дата начала, дата и время окончания срока подачи заявок: с 30.08.2022 по 07.09.2022 09:00 (МСК).

Протоколом рассмотрения первых частей заявок от 07.09.2022 № 16/2022, заявка Заявителя (№ 2) была отклонена за несоответствие заявки по составу, содержанию и оформлению требованиям документации, а именно Разделу 5 документации о закупке «Требования к оформлению документов».

Так, в заявке (часть первая) для каждого наименования должны быть указаны конкретные модель (производитель) и марка используемого оборудования и материалов.

- требования Заказчика: 1. Звуковое оборудование: Акустическая система, технология WST, пассивный линейный массив – 24 шт. В заявке Участника (часть первая) не указана конкретная модель (производитель) и марка используемого оборудования и материалов.

- требования Заказчика: 2. Световое оборудование: Вращающаяся голова (beam) – 28 штук. В заявке Участника (часть первая) не указана конкретная модель (производитель) и марка используемого оборудования и материалов. Требования Заказчика: 3. Система подвесов (металлоконструкции): Алюминиевая ферма квадратная 40x40 – 170 пог.м. В заявке Участника (часть первая) не указана конкретная модель (производитель) и марка используемого оборудования и материалов.

Аналогичные несоответствия имеются по нескольким параметрам и далее по Техническому заданию.

Заявитель в обоснование неправомерности отклонения своей заявки ссылается на то, что Положением о закупке Заказчика правила указания товарных знаков, страны производства, модели не установлены. Кроме того, Заявитель отмечает, что указание конкретной модели в заявке участника не соответствует целям указанным в пункте 3 части 1 статьи 3 Закона о закупках, поскольку предметом контракта является оказание услуг по организации и проведению торжественной церемонии открытия, закрытия и награждения участников Фестиваля культуры и спорта народов Юга России, а не на поставку оборудования, в связи с чем указание конкретной модели не соответствует целям экономически эффективного расходования денежных средств Заказчика, положению о закупках заказчика, а следовательно отклонение заявки заявителя не соответствует требованиям действующего законодательства.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения

и материалы, запрошенные антимонопольным органом.

Согласно позиции Заказчика, перечень оборудования (светового и звукового, предоставление металлоконструкций), необходимого для проведения торжественных церемоний сформирован Заказчиком учитывая в том числе требования Министерства культуры Российской Федерации и его подведомственной структурой ФГБУК «РОСКОНЦЕРТ», как соорганизаторов физкультурного мероприятия Фестиваля культуры и спорта народов Юга России, проводимого с 23 по 26 сентября 2022 года в г. Грозный (далее – Мероприятие) в рамках концепции торжественной церемонии открытия, закрытия и награждения участников мероприятия для реализации художественного замысла режиссерско-постановочной группы ФГБУК «РОСКОНЦЕРТ».

С целью расширения круга участников в закупке при подготовке технического задания были определены минимальные технические характеристики оборудования, подходящие под требования, предъявляемые режиссёром для обеспечения светового и звукового сопровождения торжественных церемоний. Данное требование обусловлено не только необходимостью подтверждения ресурсов у участника закупки, но и необходимостью проверки оборудования на предмет качества и безопасности услуг при проведении массовых соревнований и мероприятий.

Заказчик также отметил, что им сформированы требования таким образом, что под характеристики данного оборудования подходит ряд производителей, марок и моделей широко представленных на рынке услуг. Минимальные технические характеристики оборудования, в том числе, были использованы при расчете НМЦ.

При исполнении договора недопустимо снижение или отсутствие отдельных пунктов характеристик светового и звукового оборудования, что может повлиять на качество, безопасность и/или возможность оказания услуг и выполнение требований, предъявляемых соорганизаторами.

На основании вышеизложенного, Заказчик пояснил, что в документации отражено требование о необходимости указания для каждого наименования предлагаемого оборудования конкретной марки (производителя) и модели оборудования.

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. № 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.

В соответствии с частью 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.

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.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупках товаров, работ, услуг для нужд Федерального государственного автономного учреждения «Федеральная дирекция по организации и проведению спортивных и физкультурных мероприятий», утвержденного решением Наблюдательного совета ФГАУ «Федеральная дирекция спортмероприятий» (далее – Положение о закупке).

Раздел 5 Документации устанавливает требования к перечню документов, предоставляемых участником закупки в составе заявки, а также требования к оформлению документов.

Так в требованиях к оформлению документов заявки в разделе 5 Документации установлено, что Заявка оформляется по форме, установленной в Приложении 1 к разделу 5 документации о закупке. В заявке (часть первая) для каждого наименования должны быть указаны конкретные модель (производитель) и марка используемого оборудования и материалов. Документы предоставляются в форме электронных документов (отдельными файлами с названиями, соответствующими перечню документов, предоставляемых участником закупки в составе заявки) в соответствии с регламентом электронной площадки. В электронный вид приводятся оригиналы всех документов, если иное прямо не указано в отношении какого-либо документа. Загружаемые файлы подписываются ЭЦП участника

закупки.

Пунктом 5.4. статьи 5 Положения о закупках Заказчика установлено, что Участник закупки, подавший заявку, не допускается Комиссией к участию в закупке на любом этапе ее проведения в случае:

- непредставления оригиналов и копий документов, а также иных сведений, требование о наличии которых установлено документацией о закупке;
- несоответствия участника закупки требованиям, установленным документацией о закупке;
- непредставления документа или копии документа, подтверждающего внесение денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в закупке, если требование обеспечения таких заявок указано в документации о закупке;
- несоответствия заявки на участие требованиям документации о закупке, в том числе наличия в таких заявках предложения о цене договора, превышающей установленную начальную (максимальную) цену договора, либо срок выполнения работ (оказания услуг, поставки товара) превышает срок, установленный документацией о закупке;
- несоответствия предлагаемых товаров, работ, услуг требованиям документации.

Комиссия Управления исследовав и проанализировав заявку Заявителя установила, что в заявке Заявителя (часть первая) не указаны конкретная модель (производитель) и марка используемого оборудования и материалов, требования указания которых установлены Разделом 5 к Документации. В свою очередь, первая часть заявки Заявителя включала в себя техническое задание без указания возможных характеристик оборудования.

Комиссией Управления установлено, что в настоящем случае Заказчик отклонил заявку ввиду ее несоответствия требованиям Документации, в связи с чем, оценивая действия Заказчика на предмет соблюдения требований Закона о закупках, а также требований Документации, Комиссия не находит оснований для вывода о наличии в действиях Заказчика нарушений по отклонению заявки, поскольку в Документации было установлено, что участник закупки в заявке (часть первая) для каждого наименования должен указать конкретную модель (производителя) и марку используемого оборудования и материалов.

Таким образом, заявка Заявителя не соответствовала требованиям документации, а равно у Заказчика имелись правовые основания для отклонения заявки.

При этом Комиссия принимает во внимание, что отсутствие указанных сведений в первой части заявки Заявителем в жалобе не отрицается.

Запросы на разъяснения положений Документации Заявителем не направлялись.

Заявитель на заседание Комиссии не явился, доказательств обратного не представил.

Ограничение конкуренции Заявителем не доказано.

В соответствии с пунктом 5.4. статьи 5 Положения о закупках Заказчика, Комиссией заказчика к участию в закупке не допускаются участники, в случае несоответствия предлагаемых товаров, работ, услуг требованиям документации, а также несоответствия участника закупки требованиям, установленным документацией о закупке.

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 (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.

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 жалобы в данной части.

Вместе с тем относительно довода Заявителя, что указание конкретной модели в заявке участка не соответствует целям указанным в пункте 3 части 1 статьи 3 Закона о закупках, поскольку предметом контракта является оказание услуг по организации и проведению торжественной церемонии открытия, закрытия и

награждения участников Фестиваля культуры и спорта народов Юга России, а не на поставку оборудования, в связи с чем указание конкретной модели не соответствует целям экономически эффективного расходования денежных средств Заказчика, положению о закупках заказчика, а следовательно отклонение заявки заявителя не соответствует требованиям действующего законодательства, Комиссия отмечает следующее.

Обжалование в антимонопольном органе осуществляется в порядке, установленном ст. 18.1 Закона о защите конкуренции и происходит с учетом особенностей, установленных названной статьей, а также в соответствии с ч. 11 ст. 3 Закона о закупках. Согласно указанной норме, если обжалуемые действия (бездействие) совершены заказчиком, комиссией по осуществлению закупок, оператором электронной площадки после окончания установленного в документации о конкурентной закупке срока подачи заявок на участие в закупке, обжалование таких действий (бездействия) может осуществляться только участником закупки, подавшим заявку на участие в закупке.

Таким образом, из буквального толкования приведенной нормы права следует, что законодателем разделены возможные к оспариванию действия организаторов закупки на совершенные до окончания срока подачи заявок и совершенные после этого срока. При этом действия, совершенные организатором закупки до окончания такого срока, могут быть оспорены в антимонопольном органе лицами вне зависимости от факта подачи ими заявок на участие в закупке.

Как было указано Комиссией ранее, в соответствии с извещением размещенным в единой информационной системе в сфере закупок, дата окончания подачи заявок - 07.09.2022 09:00 (время московское).

Заявитель подал заявку на участие в Закупке, при это жалоба на действия Заказчика поступила в антимонопольный орган - 13.09.2022.

Комиссия отмечает, что оспариваемые Заявителем положения документации подлежали обжалованию до окончания срока подачи заявок, а именно не позднее 09:00 07.09.2022 (время московское).

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.

Согласно статье 10 ГК РФ, 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 использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

Учитывая изложенное, Комиссия приходит к выводу, что обжалование Заявителем положений документации после принятия участия в самой закупочной процедуре не подлежит рассмотрению антимонопольным органом в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, так как Заявитель, принимая участие в публично-правовой процедуре, в силу статьи 8 Гражданского кодекса Российской

Федерации конклюдентно соглашается с ее условиями, в связи с чем презюмируется позиция участника о признании таких условий соответствующими положениям антимонопольного законодательства, в связи с чем обжалование участником Закупки положений Документации после окончания срока подачи заявок свидетельствует о злоупотреблении своим правом на обжалование процедуры.

Таким образом, Заявитель не может обжаловать указанные действия Заказчика при проведении Закупки, в связи с чем у Комиссии отсутствуют правовые основания для рассмотрения жалобы Заявителя в части оспаривания положений документации.

В соответствии с письмом ФАС России от 25.06.2019 № МЕ/53183/19 жалоба на положения документации о закупке может быть направлена любым лицом в антимонопольный орган до окончания срока подачи заявок на участие в закупке. Аналогичная правовая позиция изложена в постановлении Девятого арбитражного апелляционного суда от 07.06.2021 по делу №А40-178288/20.

В связи с изложенным, Комиссией принято решение об оставлении жалобы Заявителя в указанной части без рассмотрения.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу "....." (ОГРН: ".....", ИНН: ".....") на действия "....." (ОГРН: ".....", ИНН: ".....") при проведении Закупки в части отклонения заявки — необоснованной, в части обжалования положений документации оставить — без рассмотрения.
2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмом Московского УФАС России от 20.09.2022 № НП/48981/22.

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