РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-8278/2023 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

27.06.2023 г. Москва

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

Председательствующего:

«...»;

членов Комиссии:

«...»;

«...»;

при участии посредством видеконференцсвязи представителей ООО «Возрождение», МТУСИ;

в отсутствие представителей АО «Сбербанк — АСТ», уведомленных надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 20.06.2023 № НП/25296/23;

рассмотрев жалобу ООО «Возрождение» (далее - Заявитель) на действия МТУСИ (далее — Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на изготовление, доставку и сборку мебели для нужд МТУСИ (реестровый № 32312454242, 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.

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

Комиссия разъяснила Заявителю, что настоящая жалоба принята 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 жалобы по правилам главы 9 Закона о защите конкуренции и в качестве способа защиты права выбирает рассмотрение своей жалобы 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, 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 доводам жалобы нарушение со стороны Заказчика выразилось в неправомерном отклонении заявки Заявителя от дальнейшего участия в Закупке.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения и материалы, истребованные 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.

Согласно части 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.

При проведении Закупки Заказчик руководствовался нормами Закона о закупках и Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд ордена трудового красного знамени федерального государственного бюджетного образовательного учреждения высшего образования «Московский технический университет связи и информатики», утвержденного приказом Министерства цифрового развития, связи и массовых коммуникаций Российской Федерации от 30.09.2022 № 723 (далее – Положение о закупке).

Комиссией установлено, что 02.06.2023 на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок http://zakupki.gov.ru размещено извещение № 32312454242 о проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на изготовление, доставку и сборку мебели для нужд МТУСИ.

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.

При этом согласно 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.

Согласно протоколу определения участников аукциона в электронной форме № 32312454242-1 от 14.06.2023 заявка № 8463 (Заявитель) была отклонена ввиду следующего: «конкретные характеристики товара по предмету аукциона не соответствуют требованиям АД, а именно:

1) пункт 1 технического задания АД: Материал столешниц - массив дуба, шпон дуба натуральный ,тонировка матовая, лак акриловый, степень блеска - l0%,стойкий к световому и ультрафиолетовому излучению, цвет- черный.

Материал крышки — МДФ, шпон дуба натуральный, тонировка матовая, лак акриловый, степень блеска - 10%, стойкий к световому и ультрафиолетовому излучению, цвет — черный.

Предложение участника: Материал столешниц - шпон дуба натуральный (показатель указан согласно инструкции по заполнению заявки: символы «,» (запятая) означает необходимость выбора Участником одного конкретного значения), тонировка матовая, лак акриловый, степень блеска — 10%, стойкий к световому и ультрафиолетовому излучению, цвет- черный.

Материал крышки — МДФ (показатели указан согласно инструкции по заполнению заявки: символы «,» (запятая) означает необходимость выбора Участником одного конкретного значения), тонировка матовая, лак акриловый, степень блеска — l0 %,стойкий к световому и ультрафиолетовому излучению, цвет — черный.

2) пункт 2 технического задания АД: шкаф встроенный 1 тип — Материал, толщина фасадов шкафа — МДФ, не менее 22 мм, шпон ясеня натуральный, матовая эмаль, патина серая, двусторонние, акриловый лак, степень блеска — l0 %, стойкий к световому и ультрафиолетовому излучению.

Материал стеновых панелей — МДФ, не менее 22 мм, шпон ясеня натуральный, матовая эмаль, патина серая, односторонние, акриловый лак, степень блеска - 10%,стойкий к световому и ультрафиолетовому излучению.

Предложение участника: - материал, толщина фасадов шкафа — МДФ, 22 мм (показатель указан согласно инструкции по заполнению заявки : символы «,» (запятая) означает необходимость выбора Участником одного конкретного значения), матовая эмалв, патина серая, двусторонние, акриловый лак, степень блеска — 10%, стойкий к световому и ультрафиолетовому излучению.

Материал стеновых панелей — МДФ, 22 мм (показатель указан согласно инструкции по заполнению заявки символы «,» (запятая) означает необходимость выбора Участником одного конкретного значения), матовая эмаль, патина серая, односторонние, акриловый лак, степень блеска — 10%, стойкий к световому и ультрафиолетовому излучению.

3) пункт 3 Технического задания АД: Шкаф встроенный 2 тип — Материал, толщина фасадов шкафа — МДФ, не менее 22 мм, шпон ясеня натуральный ,матовая эмаль, патина серая, двусторонние, акриловый лак, степень блеска — 10%», стойкий к световому и ультрафиопетовому излучению.

Предложение участника: - Материал, толщина фасадов шкафа — МДФ, 22 мм, (показатель указан согласно инструкции по заполнению заявки: символы «,» (запятая) означает необходимость выбора Участником одного конкретного значения), матовая эмаль, патина серая, двусторонние, акриловый лак, степень блеска — 10 %, стойкий к световому и ультрафиолетовому излучению.

4) пункт 3 Технического задания АД: - Стол: материал, толщина столешницы - МДФ, не менее 24 мм, шпон ясеня натуральный, матовая эмаль, патина серая, двусторонние, акриловый лак ,степень блеска — 10 %, стойкий к световому и ультрафиолетовому излучению. Торец столешницы - фигурный массив.

Материал, толщина элементов стола - МДФ, не менее 22 мм, шпон ясеня натуральный, матовая эмаль, патина серая, двусторонние, акриловый лак, степень блеска — 10 %, стойкий к световому и ультрафиолетовому излучению.

Предложение участника: Стол: Материал, толщина столешницы - МДФ, 24 мм (показатель указан согласно инструкции по заполнению заявки: символы «,» (запятая) означает необходимость выбора Участником одного конкретного значения), матовая эмаль, патина серая, двусторонние, акриловый лак, степень блеска - I0%,стойкий к световому и ультрафиолетовому излучению. Торец столешницы - фигурный массив.

Материал, толщина элементов стола - МДФ, 22 мм, (показатель указан согласно инструкции по заполнению заявки : символы «,» (запятая) означает необходимость выбора Участником одного конкретного значения), матовая эмаль, патина серая, двусторонние, акриловый лак, степень блеска — I0 %, стойкий к световому и ультрафиолетовому излучению.

5) пункт 4 Технического задания АД: - Шкаф: материал, толщина стенок, фасадов - МДФ, не менее 22 мм, шпон ясеня натуральный, матовая эмаль, патина серая, двусторонние, акриловый лак, степень блеска — I0%, стойкий к световому и ультрафиолетовому излучению.

Материал, толщина полок - МДФ, не менее 16 мм., шпон ясеня натуральный матовая эмаль, патина, двусторонние, акриловый лак, степень блеска — I0 %, стойкий к световому и ультрафиолетовому излучению.

Предложение участника: — Шкаф: материал, толщина стенок, фасадов — МДФ, 22 мм, (показатель указан согласно инструкции по заполнению заявки: символы «,» (запятая) означает необходимость выбора Участником одного конкретного значения), матовая эмаль, патина серая, двусторонние, акриловый лак, степень блеска — I0 %, стойкий к световому и ультрафиолетовому излучению.

Материал, толщина полок - МДФ, 16 мм., (показатель указан согласно инструкции по заполнению заявки . символы «,» (запятая) означает необходимость выбора Участником одного конкретного значения), матовая эмаль, патина, двусторонние, акриловый лак, степень блеска — 10 %, стойкий к световому и ультрафиолетовому

излучению».

Заявитель в своей жалобе указывает, что согласно инструкции по заполнению заявок (Приложение № 3 к документации об электронном аукционе): «Правила чтения символов: слова «до», «от», «не более», «не менее», «не уже», «не хуже», «не выше», «не ниже» - включают в себя, в том числе, граничное значение, символы «,» (запятая) означает необходимость выбора Участником одного конкретного значения, «/» (косая черта) - следует читать как «или»; символы: «≥», «≤», а также значения показателей, разделённые «тире» или «дефисом» - включают в себя, в том числе, крайние значение».

Таким образом, по мнению Заявителя, символ «запятая» означает необходимость выбора Участником одного конкретного значения, что и было сделано Заявителем при заполнении технического предложения — выбрана одна конкретная характеристика.

Вместе с тем Комиссия отмечает следующее.

В соответствии с пунктом 2.1.2 закупочной документации первая часть заявки на участие в аукционе должна содержать предложение участника аукциона в отношении предмета закупки:

- согласие участника закупки на поставку товара на условиях, предусмотренных документацией аукциона в электронной форме, а также описание товара (предложение участника аукциона о функциональных характеристиках (потребительских свойствах) товаров, качестве работ, услуг).

При этом в первой части заявки на участие в аукционе не допускается указание сведений об участнике закупки, подавшем заявку на участие в таком аукционе, а также сведений о предлагаемой этим участником аукциона цене договора.

В случае содержания в первой части заявки на участие в аукционе в электронной форме сведений об участнике закупки, данная заявка подлежит отклонению.

Согласно разделу 3 закупочной документации участник выражает свое согласие на поставку товара на условиях, предусмотренных документацией о закупке.

Инструкция по заполнению заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме является приложением № 3 к документации о закупке.

Вместе с тем в соответствии с пунктом 1.1.2 технического задания ассортимент, перечень используемых материалов, технические характеристики изделия указаны в Спецификациях (Приложения №1; 2 к Техническому заданию).

Также согласно инструкции, являющейся приложением 3 закупочной документации «требуемые характеристики, установленные заказчиком, изменяться не могут.

Конкретные значения показателей характеристик не должны содержать следующих слов, знаков, символов и их сочетаний (с учетом всех форм и склонений): «не более», «не менее», «более», «менее», «от», «до», «в пределах», «в диапазоне», «>», «≥», «≤», «<», «-», «...», «или», «либо».

Правила чтения символов: слова «до», «от», «не более», «не менее», «не уже», «не

хуже», «не выше», «не ниже» - включают в себя, в том числе, граничное значение, символы «,» (запятая) означает необходимость выбора Участником одного конкретного значения, «/» (косая черта) - следует читать как «или»; символы: «≥», «≤», а также значения показателей, разделённые «тире» или «дефисом» - включают в себя, в том числе, крайние значение.

В случае если требуемый параметр начинается со слов «минимальный (-ое, -ая)», «максимальный (-ое, - ая), то участнику закупки необходимо предоставлять конкретное значение показателя. В случае если требуемый параметр начинается со слов «диапазон», то участнику закупки необходимо предоставить диапазон значений, который будет не менее установленного заказчиком.

В случае если требуемый параметр начинается со слов «предельное отклонение», а требуемое значение «не более +/-» или «≤+/-», то участнику закупки необходимо предоставить сведения по предельному отклонению как в сторону увеличения («+»), так и в сторону уменьшения («-»).

Все единицы измерения конкретных показателей, указанные участником закупки в заявке на участие в закупке, должны соответствовать единицам измерения значений показателей, установленных заказчиком.

Ответственность за достоверность сведений о конкретных показателях предлагаемого к поставке товара, товарном знаке (его словесном обозначении), наименовании страны происхождения товара, указанных в заявке на участие в аукционе, несет участник закупки».

Комиссия отмечает, что в техническом задании установлен перечень материалов, из которых должна быть изготовлена мебель.

Как было ранее отмечено, Заявитель указал, что в спецификации все характеристики того или иного товара указаны через запятую, а в инструкции по заполнению заявки предусмотрено, что символ «,» означает необходимость выбора одного конкретного значения.

Вместе с тем Комиссия обращает внимание, что все характеристики расположены в графе «Материалы/комплектующие».

Для этого инструкция по заполнению заявки на участие в Закупке предусматривает, что требуемые характеристики, установленные Заказчиком, изменяться не могут.

Комиссия также отмечает, что Заказчик предусмотрел в спецификации полный перечень материалов, из которых должен быть изготовлен товар.

Довод Заявителя о заполнении технического предложения с учетом эскиза Комиссия оценивает критически, поскольку эскиз не является безусловным требованием к Закупке, а носит лишь ознакомительный характер.

Между тем, Комиссия проанализировала техническое предложение Заявителя и установила, что Заявителем указан не весь перечень материалов/комплектующих.

Комиссия также обращает внимание, договор по результатам закупочных процедур заключается на условиях, предусмотренных извещением об

осуществлении закупки путем включения условий исполнения договора, предложенных участником закупки, с которым заключается договор, в проект договора, являющийся неотъемлемой частью документации о закупке.

Соответственно, в проект договора будет включено, в том числе, техническое предложение победителя оспариваемой Закупки.

В соответствии с частью 1 статьи 432 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) договор считается заключенным, если между сторонами в требуемой в подлежащих случаях форме достигнуто соглашение по всем существенным условиям. Существенными являются условия о предмете договора, условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида.

Из приведенной нормы следует, что существенным условием договора поставки является условие о товаре, которое согласно части 3 статьи 455 ГК РФ, с учетом положений части 5 статьи 454 ГК РФ, считается согласованным, если договор позволяет определить наименование и количество товара.

Соответственно, наличие характеристик в отношении только части позиций в техническом предложении Заявителя приводит к невозможности исполнения договора ввиду отсутствия данной информации у Заказчика о поставляемом товаре.

В свою очередь, согласно пункту 243 Положения о закупке комиссия комиссия не допускает участника закупки к участию в аукционе в следующих случаях:

1) непредставление информации, предусмотренной абзацем 2 пункта 235 настоящего Положения, или представление недостоверной информации;

2) несоответствие информации, предусмотренной абзацем 2 пункта 235, требованиям документации о таком аукционе;

3) наличие в первой части заявки сведений об участнике закупки, подавшем заявку на участие в таком аукционе, а также сведений о предлагаемой этим участником аукциона цене договора.

Отказ в допуске к участию в аукционе по иным основаниям не допускается

Соответственно, в связи с наличием некорректного технического предложения в составе заявки Заявителем Комиссия считает решение закупочной комиссии об отклонении заявки Заявителя правомерным, принятым в соответствии с требованиями Положения о закупках и требований Закона о закупках.

Комиссия также обращает внимание, что Заявителем не подавались запросы разъяснений положений закупочной документации.

При этом из 8 поданных заявок Комиссия отмечает, что 7 участников представили технические предложение в соответствии с техническим заданием.

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 довода жалобы и

не усматривает в действиях Заказчика нарушений Закона о закупках и положений закупочной документации при проведении Закупки.

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 Комиссия 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.

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 конкретных фактических обстоятельств, установленных на заседании и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу о признании жалобы Заявителя необоснованной.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Возрождение» (ИНН: 7733306151; ОГРН: 5167746315908) на действия МТУСИ (ИНН: 7722000820; ОГРН: 1027700117191) при проведении Закупки необоснованной.

2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от

20.06.2023 № НП/25296/23.

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