

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-2620/2024 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

05.03.2024

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 ООО «ТД СЭП» (далее - Заявитель) на действия ПАО «Россети Московский регион» (далее - Заказчик) при проведении запроса предложений в электронной форме, на право заключения договора на поставку металлопроката (реестровый № 32413225076, 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.

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.

В своей жалобе Заявитель выражает несогласие с отклонением своей заявки на участие в Закупке.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, на заседании 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.

При проведении Закупки Заказчик руководствовался положениями Закона о закупках и Единым стандартом закупок публичного акционерного общества «Федеральная сетевая компания – Россети» утвержденное решением Совета директоров ПАО «Россети» протоколом от 30.12.2022 № 604 (далее — Положение о закупке).

Заказчиком на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (далее — ЕИС) (<https://zakupki.gov.ru>) 29.01.2024 была размещена информация о проведении Закупки.

Начальная максимальная цена договора: 10 091 226,20.

Дата начала подачи заявки: 29.01.2024.

Дата и время окончания срока подачи заявок на участие в закупке: 08.02.2024 10:00.

Дата подведения итогов: 16.02.2024.

Согласно протоколу очного заседания постоянно действующей закупочной комиссии по рассмотрению заявок участников от 13.02.2024 № СЭС/0070724314DP/4-2024, заявка Заявителя была отклонена на основании следующего: «Несоответствие требованиям Документации о закупке пункт 4.4.1 (Неполное представление информации, запрашиваемой в Документации о закупке, подача заявки, не отвечающей требованиям Документации о закупке, размещение в составе заявки пустых форм или заполнение соответствующих форм не в соответствии с инструкцией по их заполнению является основанием для признания заявки не соответствующей требованиям документации о закупке и отклонения участника от участия в закупке (отсутствует ТС продукции))».

Пунктом 4.2.1 Закупочной документации установлено, что 4.2.1. в составе заявки участник должен предоставить следующие обязательные документы, отсутствие которых влечет отклонение заявки Участника по основаниям, указанным в пункте 2.11.2.6. настоящей Документации:

- 1) письмо о подаче оферты по форме и в соответствии с инструкциями, приведенными в настоящей Документации;
- 2) техническое предложение по форме и в соответствии с инструкциями, приведенными в настоящей документации;
- 3) техническое предложение на поставку с обязательным приложением заполненной Спецификации на поставку ТМЦ в формате pdf и Excel по формам и в соответствии с инструкциями, установленными настоящей Документацией.

Также Закупочной документацией установлена Форма Технического предложения.

Форма (ДАННАЯ ФОРМА ПРИМЕНЯЕТСЯ ПРИ ЗАКУПКАХ НА ПОСТАВКУ ТМЦ)

Приложение № ____ к Заявке на участие

от « ____ » _____ г. № _____

Техническое предложение

Наименование закупки _____ *

Лот ____

Участник закупки: _____ *

Суть технического предложения*

№п/п	Требования Заказчика*	Предложение Участника* (с конкретизацией, предлагаемой к поставке продукции с указанием наименований (торговых марок) и прочих идентификационных характеристик)	№ Технической спецификации* (столбец заполняется при наличии данного документа в составе Документации о закупке)

(должность ответственного лица) * (подпись, расшифровка)*

М.П.

Инструкции по заполнению:

Данные инструкции не следует воспроизводить в документах, подготовленных Участником.

Участник приводит номер и дату заявки, приложением к которому является данное техническое предложение.

Участник указывает свое фирменное наименование (в т.ч. организационно-правовую форму) и свой адрес.

Выше приведена форма титульного листа Технического предложения.

Указание в тексте Технического предложения фразы «Согласен со всеми условиями, указанными в Документации о закупке» не допускается. При заполнении столбца «Предложение Участника» следует учесть, что содержащиеся сведения должны соответствовать маркировке того производителя, чью продукцию предполагается поставить в рамках исполнения договора. Следует обратить внимание, что аналогично должен быть заполнен и соответствующий столбец спецификации на поставку ТМЦ. Образец заполнения приведен в Приложении к настоящей документации. В случае некорректного заполнения данного столбца заявка Участника подлежит отклонению.

Техническое предложение Участника, помимо материалов, указанных в тексте технических требований, должно включать:

описание всех предлагаемых технических решений с необходимыми чертежами;

- Участник в Предложении должен представить таблицу соответствия своего предложения техническим требованиям, указанным в ТЗ (Приложение №1 к Документации о закупке) в соответствии с приведенной формой:

К данной форме в обязательном порядке прикладывается спецификация на поставку ТМЦ (инструкции по заполнению спецификации приведены в форме 3.1). Сведения, содержащиеся в спецификации на поставку ТМЦ, имеют преимущество по отношению к сведениям, указанным в Техническом предложении.

В случае отсутствия в составе заявки участника документов, подтверждающих заявленные характеристики на поставляемую продукцию, заявка участника подлежит отклонению.

Поля, отмеченные «*», обязательны к заполнению. В случае наличия незаполненных обязательных полей заявка участника подлежит отклонению.

Не допускается менять формат указанной формы. В случае внесения изменений в форму, заявка участника подлежит отклонению.

Пунктом 2.3.2 Приложения № 2 к Закупочной документации Заказчиком установлены требования к поставляемому товару:

- Согласованные с производителем опросные листы (наличие печати на заверенных производителем документах обязательно), а также подтверждение соответствия предлагаемых к поставке товаров опросным листам и техническому заданию.

- Документы, подтверждающие заявленные характеристики на товар, предлагаемый к поставке, а именно: протоколы испытаний, заключения, аттестаты, технические условия, инструкции по эксплуатации, технические паспорта.

В случае предоставления протоколов испытаний, они должны быть на русском языке, оформлены в соответствии с требованиями ГОСТ Р ИСО/МЭК 17025-2006 и выполнены аккредитованными в «Росаккредитация» испытательными центрами, имеющими соответствующую область аккредитации. К протоколам испытаний должны быть приложены документы подтверждающие аккредитацию испытательного центра, в котором были проведены испытания.

На заседании Комиссии Заявитель отметил, что формой технического предложения предусмотрено только указание номера спецификации и не предусмотрено указание конкретных характеристик из спецификаций.

Также Заявитель указал, что в составе заявки предоставлено Техническое предложение, заполненное в соответствии с инструкциями, а также Спецификации на поставку ТМЦ в формате pdf и Excel. При этом Техническое предложение содержит номера технических спецификаций, что подтверждает соответствие предлагаемого товара требованиям технических спецификаций.

Таким образом, Заявитель считает, что Закупочная документация не содержит требования о предоставлении в составе заявки Технических спецификаций.

На заседании Комиссии Заказчик отметил, что необходимость предоставления характеристик спецификации на поставку установлена пунктом 2.3.2 Приложения № 2 «Технические требования к поставляемой продукции».

При этом, по мнению Заказчика, при оценке заявки Заявителя не представлялось

возможным определить реальные характеристики предлагаемой продукции и проверить их на соответствие требуемым значениям ввиду отсутствия подтверждающих документов, указанных Заявителем. Характеристики материала могут иметь разные показатели, что не описывается формой Технических спецификаций, представленной Заявителем.

Комиссия оценивает позицию Заказчика критически на основании следующего.

Пунктом 2.3.2 Приложения № 2 к Закупочной документации Заказчиком не установлено конкретного требования к предоставлению в форме Технического предложения подробного указания позиций спецификации на поставку.

Комиссия отмечает, что в составе заявки Заявителем было предоставлено Техническое предложение и Спецификация на поставку ТМЦ. При этом Техническое предложение содержит номера технических спецификаций, что подтверждает соответствие предлагаемого товара требованиям Закупочной документации.

В свою очередь, Заказчик затруднился пояснить, в какой части Закупочной документации установлено требование о предоставлении в составе заявки технических спецификаций.

Комиссия отмечает, что в силу статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации добросовестность участников презюмируется, пока не доказано иное.

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.

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.

При таких обстоятельствах Комиссия приходит к выводу, что представленная в составе заявки Техническая спецификация соответствует требованиям Закупочной документации, в связи с чем, отклонение заявки Заявителя является неправомерным.

Таким образом, Комиссия устанавливает в действиях Заказчика нарушение пункта 2 части 1 статьи 3, части 6 статьи 3 Закона о закупках.

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу об обоснованности жалобы Заявителя.

При этом Комиссией установлено, что протокол очно-заочного заседания

постоянно действующей закупочной комиссии по подведению итогов Закупки от 16.02.2024 № 32413225076-02 опубликован на сайте ЕИС 16.02.2024, при этом договор с победителем заключен 26.02.2024.

Согласно части 15 статьи 3.2 Закона о закупках договор по результатам конкурентной закупки заключается не ранее чем через десять дней и не позднее чем через двадцать дней с даты размещения в единой информационной системе итогового протокола, составленного по результатам конкурентной закупки.

При этом частью 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции предусмотрено право лица на обжалование действий Заказчика в течение 10 дней с подведения итогов, а в случае, если действующим законодательством предусмотрено размещение итогов, то в течение 10 дней с даты такого опубликования.

Таким образом, с учетом положений статьи 193 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее — ГК РФ) срок обжалования действий Заказчика, а равно десятидневный «мораторий» на заключение договора — 26.02.2024.

Следовательно, Заказчик был вправе заключить договор по результатам Закупки не ранее 27.02.2024.

Комиссия отмечает, что заключение договора с нарушением десятидневного «моратория», а равно препятствия реализации права участника на защиту своих прав и законных в административном порядке является недопустимым.

Сделка недействительна по основаниям, установленным законом, в силу признания ее таковой судом (оспоримая сделка) либо независимо от такого признания (ничтожная сделка) (пункт 1 статьи 166 ГК РФ).

В соответствии с пунктом 2 статьи 168 ГК РФ сделка, нарушающая требования закона или иного правового акта и при этом посягающая на публичные интересы либо права и охраняемые законом интересы третьих лиц, ничтожна, если из закона не следует, что такая сделка оспорима или должны применяться другие последствия нарушения, не связанные с недействительностью сделки.

Резюмируя вышеизложенное, Комиссия приняла решение о выдаче Заказчику обязательного для исполнения предписания об устранении допущенного нарушения.

Руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ТД СЭП» «..» на действия ПАО «Россети Московский регион» «..» при проведении Закупки обоснованной.
2. Установить в действиях Заказчика нарушение пункта 2 части 1 статьи 3, части 6 статьи 3, пункта 15 статьи 3.2 Закона о закупках.
3. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.

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