

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-5589/2024 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

06.05.2024 г. Москва

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

Председательствующего:

«...»,

членов Комиссии:

«...»,

«...»,

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей ООО «Система Групп» в лице «...», «...» в лице «...», «...»;

в отсутствие ООО «АСТ ГОЗ», извещенных надлежащим образом о дате, времени, месте рассмотрения дела письмом Московского УФАС России от 25.04.2024 № НП/16793/24,

рассмотрев жалобу ООО «Система Групп» (далее - Заявитель) на действия «...» (далее - Заказчик) при проведении «...»,

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, 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 установленных 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.

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.

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.

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 «...» (далее – Положение о закупке).

Одной из целей Закона о закупках является удовлетворение потребностей заказчиков в удовлетворении нужд в товарах, работах, услугах, в том числе для целей коммерческого использования, с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств (ч. 1 ст. 1 Закона о закупках).

Из взаимосвязи положений Закона о закупках следует, что заказчики, осуществляющие закупку по правилам данного закона должны таким образом определить требования к закупаемым товарам, работам, услугам, чтобы, с одной стороны, повысить шансы на приобретение товара/оказание услуг именно с теми характеристиками, которые им необходимы, соответствуют их потребностям, а с другой стороны, необоснованно не ограничить количество участников закупки.

В ходе рассмотрения жалобы установлено следующее.

Как следует из материалов дела, Заказчиком 09.04.2024 в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 06.03.2022 № 301 «Об основаниях неразмещения в единой информационной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд сведений о закупках товаров, работ, услуг, информации о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), с которыми заключены договоры» на официальном сайте Оператора ЭТП (<https://www.astgoz.ru/>) размещена информация о «...».

Начальная (максимальная) цена договора: 7702497,00 рублей.

Дата начала подачи заявок: 09.04.2024.

Дата и время окончания срока подачи заявок: 17.04.2024 в 09 часов 00 минут.

Дата рассмотрения и сопоставления, подведения итогов закупки: 19.04.2024.

В соответствии протоколом от 19.04.2024 № 4347 комиссия Заказчика рассмотрела заявки участников процедуры на соответствие требованиям, установленным документацией, и приняла следующее решение:

Порядковый номер заявки	Решение комиссии	Обоснование принятого решения
		На основании пункта 4.12.8 (3) извещения о закупке отклонить заявку участника закупки за несоответствие предлагаемой продукции и условий исполнения договора требованиям, установленным в разделах 8 — 9 и пункте 10 информационной карты, а именно: в п. 1-3,

Участник № 3	Не соответствует	<p>п. 32-33 предложения участника указано, что «В столешнице с правой стороны (по согласованию с Заказчиком), должно быть выполнено отверстие под провода» тогда как в техническом задании установлено: «В столешнице с левой или правой стороны (по согласованию с Заказчиком), должно быть выполнено отверстие под провода», что не дает право выбора где будет выполнено отверстие под провода.</p> <p>В п. 4-5, п. 8 предложения заявлено: «Боковины оснащены регулировочными винтами, позволяющими производить установку мебели при неровности 15 мм», в техническом задании требуемый диапазон регулировки включает возможность регулировки до 20 мм.</p>
--------------	------------------	---

Комиссия отмечает следующее.

Разделом 4.6.2 Закупочной документации установлены требования к описанию участниками процедуры закупки поставляемого товара, который является предметом закупки, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик, в частности:

4.6.2 При описании продукции участник процедуры закупки обязан подтвердить соответствие поставляемой продукции требованиям извещения о закупке в отношении всех показателей, которые в ней установлены следующими способами:

(1) согласие участника процедуры закупки на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг на условиях, указанных в извещении без направления участником процедуры закупки собственных предложений в случае, когда предлагается продукция, которая имеет те же товарные знаки, знаки обслуживания, патенты, полезные модели, промышленные образцы, наименование места происхождения товара или наименование производителя, указанные в извещении о закупке;

(2) предложение участника процедуры закупки в отношении продукции, включающее в себя предложения в отношении функциональных характеристик / потребительских свойств, количественных и качественных характеристик продукции, соответствующие значениям, установленным в извещении о закупке или эквивалентные им в случае, когда предлагается эквивалентная продукция, с указанием (при наличии) на зарегистрированные товарные знаки и (или) знаки обслуживания товара, марку, модель, модификацию товара, патенты, полезные модели или промышленные образцы поставляемого товара (при осуществлении закупки товара, в том числе поставляемого Заказчику при выполнении закупаемых работ, оказании закупаемых услуг).

4.6.3 При описании продукции участником процедуры закупки должны указываться точные, конкретные, однозначно трактуемые и не допускающие двусмысленного толкования показатели.

4.6.4 При описании продукции участник процедуры закупки обязан подтвердить соответствие поставляемой продукции требованиям извещения о закупке в отношении всех показателей, которые в ней установлены.

Также согласно приложению № 2 к информационной карте «ТРЕБОВАНИЯ К

СОСТАВУ ЗАЯВКИ» заявка на участие в закупке должна включать в себя, в том числе предложение участника процедуры закупки в отношении объекта закупки (заполняется по форме 3 раздела 7 извещения о закупке).

Вместе с тем Комиссия установила, что в пунктах 1, 2, 3, 32, 33 технического задания содержится следующее требование к товару: «В столешнице с левой или правой стороны (по согласованию с Заказчиком), должно быть выполнено отверстие под провода, скрытое декоративной заглушкой из противоударного пластика в цвет столешницы».

Также в пунктах 4, 5, 8 технического задания содержится следующее требование к товару: «Боковины должны быть оснащены регулировочными винтами, позволяющими производить установку мебели при неровности пола до 20 мм».

В свою очередь, Комиссия, проанализировав техническое предложение, установила, что в пунктах 1, 2, 3, 32, 33 Заявитель указал: «В столешнице с правой стороны (по согласованию с Заказчиком), должно быть выполнено отверстие под провода, скрытое декоративной заглушкой из противоударного пластика в цвет столешницы».

В пунктах 4, 5, 8 Заявитель указал: «Боковины оснащены регулировочными винтами, позволяющими производить установку мебели при неровности пола 15 мм».

В обоснование своей позиции Заявитель отмечает, что согласно инструкции, установленной техническим заданием, сведения, которые содержатся в заявках участников закупок, не должны допускать двусмысленных (неоднозначных) толкований.

В частности, согласно инструкции, установленной в техническом задании при описании технических характеристик использованы следующие знаки и обозначения:

В случае применения заказчиком в техническом задании слов (знаков):

«не менее», «не ниже», « \geq », «не ранее» - участником предоставляется значение равное или превышающее указанное;

«не более», «не выше», « \leq », «не позднее» - участником предоставляется значение равное или менее указанного;

«менее», «ниже», «**до**», «**<**» - **участником предоставляется значение меньше указанного;**

«более», «выше», «от», «свыше», «**>**» - участником предоставляется значение, превышающее указанное;

В случае указания Заказчиком характеристик товаров (функциональных, потребительских свойств, минимальных и (или) максимальных значений) с предлогами «от», «**до**», символ «\» «÷» - **необходимо указать конкретное значение из указанного диапазона, а также принимать во внимание, что характеристики данных товаров не должны включать указанные крайние значения.**

При использовании союзов «или», «**либо**» - **участники выбирают одно из значений.**

Таким образом, по мнению Заявителя, техническое предложение в части позиций 1, 2, 3, 32, 33 им было представлено с выбором одного из указанных значений с учетом положений инструкции.

При этом в части позиций 4, 5, 8 техническое предложение представлено с конкретным значением из указанного диапазона с учетом, что крайние значения не допускаются инструкцией.

Между тем, Комиссия оценивает позицию Заявителя критически ввиду следующего.

Относительно пунктов 1, 2, 3, 32, 33 технического задания Комиссия считает необходимым отметить, что указание «по согласованию с Заказчиком» в рассматриваемом случае означает, что выбор левой или правой стороны отверстия является правом Заказчика, а не правом Исполнителя. То есть, в своей заявке Заявитель указал, что отверстие будет только с правой стороны, тем самым, изменив требование Заказчика.

Относительно пунктов 4, 5, 8 технического задания Заказчик пояснил, что оспариваемое требование было установлено с целью установки товара на неровную поверхность, с разницей в горизонте до 20 мм.

Регулировка боковин должна обеспечить установку товара на неровной поверхности, при этом стол не должен шататься и столешница стола должна быть выставлена по нулевому уровню.

То есть, Комиссия отмечает, что Заявитель в своей заявке предлагает товар, который имеет регулировку до 15 мм.

Таким образом, как пояснил Заказчик, установка предлагаемого товара на неровностях до 20 мм приведет к шатанию стола, невозможности выставить нулевой уровень и к невозможности эксплуатации данного товара.

На примере пунктов 1 и 8 технического задания Комиссия обращает внимание на следующее.

--	--	--	--

В рассматриваемом случае характеристиками, к которым применимы положения инструкции, являются «габаритные размеры стола должны быть (ДхШхВ) не менее 900х690х740 мм и не более 1000х700х755 мм» и «диаметр $D \geq 50$ мм, Высота $h \leq 730$ мм», в то время как оспариваемые требования фактически являются потребностью Заказчика.

Соответственно, Комиссия расценивает довод Заявителя критически, поскольку установленные Заказчиком оспариваемые требования удовлетворяют потребность Заказчика.

В свою очередь, Заявитель с запросом разъяснений положений Закупочной документации не обращался.

Более того, Комиссия считает необходимым отметить, что на участие в Закупке подано 6 заявок, 5 из которых в данной части соответствовали требованиям закупочной документации.

Комиссия также обращает внимание, договор по результатам Закупки заключается на условиях, предусмотренных документацией 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.

Соответственно, наличие характеристик, не соответствующих требованиям технического задания, приводит к невозможности исполнения договора.

В соответствии с пунктом 4.12.8 Закупочной документации ЗК отклоняет заявку участника процедуры закупки по следующим основаниям:

(1) непредставление в составе заявки документов и сведений, предусмотренных приложением № 2 к информационной карте; нарушение требований подраздела 4.5 к содержанию и оформлению заявки;

(2) несоответствие участника процедуры закупки, в том числе несоответствие лиц (одного или нескольких), выступающих на стороне одного участника процедуры закупки, требованиям, установленным в разделе 5 и пунктах 12–14 информационной карты;

(3) несоответствие предлагаемой продукции и условий исполнения договора требованиям, установленным в разделах 8 – 9 и пункте 10 информационной карты;

(4) несоблюдение описания продукции, предлагаемой к поставке в составе заявки, требованиям, установленным в подразделе 4.6, пункте 11 информационной карты;

(5) несоответствие предложения о цене договора (единицы продукции) требованиям пункта 7 информационной карты, в том числе наличие предложения о цене договора (единицу продукции), превышающей размер НМЦ (единицы продукции);

(б) наличие в составе заявки недостоверных сведений.

При таких обстоятельствах Комиссия приходит к выводу, что заявка Заявителя не соответствовала требованиям Закупочной документации, а равно у Заказчика имелись правовые основания для отклонения.

В свою очередь Заявитель на момент подачи заявки на участие в Закупке положения Закупочной документации не оспаривал, с запросом разъяснений в адрес Заказчика не обращался, тем самым согласился с установленными требованиями.

Комиссия также считает необходимым отметить, что в силу статьи 8 ГК РФ Заявитель, подавая заявку на участие в Закупке, конклюдентно согласился с условиями проведения конкурентной процедуры, в том числе в части требований о порядке представления конкретных значений показателей, а равно принял на себя риски по отклонению заявки в случае несоблюдения таких требований.

В этой связи у Комиссии также отсутствуют правовые основания к выявлению в действиях Заказчика нарушения требований действующего законодательства о закупках, поскольку последний действовал в строгом соответствии с требованиями собственной Закупочной документации, которая не была оспорена Заявителем в административном порядке и с условиями которой Заявитель согласился при подаче заявки на участие в процедуре.

На основании изложенного, Комиссия считает решение Закупочной комиссии Заказчика об отклонении заявки Заявителя правомерным, принятым в соответствии с требованиями Закупочной документации и требований Закона о закупках.

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 (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).

Резюмируя изложенное, с учетом имеющихся в настоящее время документов и сведений, на основании конкретных фактических обстоятельств дела, Комиссия приняла решение о признании жалобы Заявителя на действия Заказчика необоснованной.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Система Групп» (ИНН: 5262371971, ОГРН: 1205200025546) на действия «...» при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 25.04.2024 № НП/16793/24.

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