

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-9595/2023 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

20.07.2023 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 видеоконференцсвязи представителей ИП Дубовикова М.В., ГБУ «Жилищник района Солнцево»,

рассмотрев жалобу ИП Дубовикова М.В. (далее — Заявитель) на действия ГБУ «Жилищник района Солнцево» (далее — Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на оказание услуг по формированию материально-технического запаса товаров и расходных материалов для нужд ГБУ «Жилищник района Солнцево» (реестровый № 32312545436, 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.

30.06.2023 Заказчиком на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (далее — ЕИС) (<https://zakupki.gov.ru>), была размещена информация о проведении Закупки.

Согласно Протоколу рассмотрения первых частей заявок от 11.07.2023 заявка Заявителя (номер заявки 1108197) отклонена поскольку не соответствует требованиям закупочной документации (далее — Документация), а именно: в пункте «Лист стальной» участник указывает «Покрытие оцинкованная и неоцинкованная. Толщина 0.2мм», что не соответствует требованиям документации, так как согласно ГОСТ 14918 минимальное значение толщины оцинкованного листа 0.22мм; в пункте «Пиломатериалы хвойных пород» заказчиком установлено требование «тип доски, бруски. Номинальная толщина 25, 50; 32, 60», участник указывает «тип доски, бруски. Номинальная толщина 25 для досок, 50 для брусков», что не соответствует требованиям документации, так как согласно инструкции, Участнику закупки необходимо указывать конкретные показатели характеристики каждого вида (типа), применяемого при производстве работ, оказании услуг указанного в Приложении №1 к ТЗ.

Заявитель в обоснование неправомерности отклонения своей заявки указывает на полное соответствие заявки требованиям документации.

Представитель Заказчика с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения и материалы.

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.

В силу 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.

В соответствии с пунктом 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные заказчиком и предусмотренные техническими регламентами в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика. Если заказчиком в документации о закупке не используются установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации требования к безопасности, качеству, техническим

характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям Заказчика.

При этом согласно пункту 3 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации также должны содержаться требования к описанию участниками такой закупки поставляемого товара, который является предметом конкурентной закупки, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик, требования к описанию участниками такой закупки выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом конкурентной закупки, их количественных и качественных характеристик.

Согласно пункту 20 Информационной карты первая часть заявки на участие в аукционе в электронной форме должна содержать:

1. Согласие участника аукциона в электронной форме на поставку товара, выполнение работы или оказание услуги на условиях, предусмотренных аукционной документацией и не подлежащих изменению по результатам проведения аукциона в электронной форме (такое согласие дается с применением программно-аппаратных средств электронной площадки);
2. Наименование страны происхождения товара (в случае установления Заказчиком в извещении о проведении аукциона в электронной форме, аукционной документации приоритета товаров российского происхождения по отношению к товарам, происходящим из иностранного государства);

3. Конкретные показатели товара, соответствующие значениям, установленным в аукционной документации, и указание на товарный знак (при наличии).

Информация, предусмотренная настоящим подпунктом, включается в заявку на участие в аукционе в электронной форме в случае отсутствия в аукционной документации указания на товарный знак или в случае, если участник закупки предлагает товар, который обозначен товарным знаком, отличным от товарного знака, указанного в аукционной документации.

Первая часть заявки на участие в аукционе в электронной форме может содержать макет, эскиз, рисунок, чертеж, фотографию, иное изображение товара, на поставку которого заключается договор.

Приложением № 1 к Техническому заданию установлены «Сведения о качестве, технических характеристиках материального запаса, его безопасности, функциональных характеристиках (потребительских свойствах) материального запаса, размере, упаковке, отгрузке материального запаса и иные сведения о материальном запасе, представление которых предусмотрено документацией об аукционе в электронной форме», состоящая из 241 позиции, в соответствии с которыми установлены следующие параметры:

По позиции 228 (Лист стальной) Заказчиком установлены следующие требования:

	покрытие	оцинкованная и неоцинкованная	
--	----------	-------------------------------	--

Лист стальной	длина	не менее 2000	мм
	ширина	не менее 1000	мм
	толщина	от 0.2* до 0.5	мм

Вместе с тем в случае, **если требуемое значение параметра сопровождается знаком * (звездочка)**, в том числе значение, включенное в диапазон значений, то участник вправе указать крайнее значение требуемого параметра. При этом, не допускается указание крайнего значения параметра, не сопровождающегося знаком * (звездочка).

В соответствии с Приложением №1 к Техническому заданию предлагаемые материалы должны соответствовать **ГОСТ 14918**.

Комиссией установлено, что Заявителем в составе заявки было представлено Техническое предложение по вышеуказанной позиции в следующем виде:

Лист стальной	покрытие	оцинкованная и не оцинкованная	оцинкованная и не оцинкованная	
	длина	не менее 2000	2000	мм
	ширина	не менее 1000	1000	мм
	толщина	от 0.2* до 0.5	0.2	мм

При этом, Заявитель указывает «Покрытие оцинкованная и не оцинкованная», а толщина 0,2мм, что не соответствует требованиям Документации, так как согласно ГОСТ 14918 минимальное значение толщины оцинкованного листа 0,22мм.

Таким образом, минимальное требуемое значение толщины 0,2мм относится к не оцинкованному листу стальному.

По позиции 190 (Пиломатериалы хвойных пород) в Техническом задании установлены требования:

Пиломатериалы хвойных пород	Ширина номинальная	не менее 40	мм
	Сорт древесины	2; 3	
	Количество слоев обработки антисептиком	не более 1	
	Свойства	изделия сырые; изделия сухие	
	Номинальная толщина	25, 50; 32, 60	мм
	Длина	от 1 до 5, 5	м
	Тип	доски, бруски	
	Защитное средство, которым пропитаны пиломатериалы	ББ;ДМФ;ХХЦ;ПББ	

Заявителем в составе заявки было представлено Техническое предложение в следующем виде:

Пиломатериалы хвойных пород	Ширина номинальная	не менее 40	75	мм
	Сорт древесины	2; 3	2	
	Количество слоев обработки антисептиком	не более 1	1	
	Свойства	изделия сырые; изделия сухие	изделия сырые	
	Номинальная толщина	25, 50; 32, 60	25 - для досок 50 для брусков	мм
	Длина	от 1 до 5, 5	4, 5	м
	Тип	доски, бруски	доски, бруски	
	Защитное средство, которым пропитаны пиломатериалы	ББ;ДМФ;ХХЦ;ПББ	ББ	

Заказчиком установлено требование «тип доски, бруски. Номинальная толщина 25, 50; 32, 60».

В соответствии с Приложением №1 к Техническому заданию в случае, если значения или диапазоны значений параметра указаны с использованием символа «точка с запятой», союза «или», - участнику закупки необходимо предоставить одно из указанных значений или диапазонов значений, указанных через данный символ (если не установлено дополнительное требование приоритетности).

Вместе с тем Заявитель указывает «тип доски, бруски. Номинальная толщина 25 - для досок 50 для брусков», что не соответствует требованиям Документации, так как согласно инструкции, Участнику закупки необходимо указывать конкретные показатели характеристики каждого вида (типа), применяемого при производстве работ, оказании услуг указанного в Приложении №1 к ТЗ.

Таким образом, Заявителем должно быть указано к каждому типу изделия соответствующий диапазон.

Комиссия отмечает, что техническое предложение Заявителя, в отношении вышеуказанных позиций, подано с нарушением требований, установленных пунктом 20 Информационной карты.

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

Принцип равноправия предполагает недопустимость предъявления различных требований к участникам закупки, находящимся в одинаковом положении, в отсутствие к тому причин объективного и разумного характера. Указанное, в частности, означает, что допустимым может быть признано установление

заказчиком требований, которые в равной мере применяются ко всем участникам закупки и не приводят к исключению из числа участников закупки хозяйствующих субъектов по причинам, не связанным с обеспечением удовлетворения потребностей заказчика.

Согласно части 18 статьи 3.2 Закона о закупках под аукционом в целях настоящего Федерального закона понимается форма торгов, при которой победителем аукциона, с которым заключается договор, признается лицо, заявка которого соответствует требованиям, установленным документацией о закупке, и которое предложило наиболее низкую цену договора путем снижения начальной (максимальной) цены договора, указанной в извещении о проведении аукциона, на установленную в документации о закупке величину (далее - «шаг аукциона»).

Комиссия также считает необходимым отметить, что в соответствии с пунктом 2 части 3 статьи 3 Закона о закупках, конкурентной закупкой является закупка, осуществляемая с обязательным соблюдением условия обеспечения конкуренции между участниками конкурентной закупки за право заключить договор с заказчиком на условиях, предлагаемых в заявках на участие в такой закупке, окончательных предложениях участников такой закупки.

Таким образом, учитывая требования Закона о закупках, по результатам проведения конкурентной закупки Заказчик обязан заключить договор с участником Аукциона на условиях, изложенных в заявке победителя, а равно, предложение участника закупки, предоставленное им в составе заявки, должно быть продублировано в проект договора, и его отсутствие или отсутствие какой-либо части сведений/требований/условий исполнения договора в описании, будет являться основанием для не включения их в состав договора и основанием для отказа от их исполнения, или не учета при исполнении со стороны лица, выигравшего Аукцион.

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.

Требование о предоставлении технических характеристик в отношении предлагаемых к поставке товаров в составе первой части заявки предъявлено в **равной мере ко всем участникам закупки**, а равно у Заявителя не имелось оснований для его непредставления.

В рассматриваемом случае, Заявителем указанное требование Заказчика выполнено не было.

В соответствии с пунктом 6.3 Документации заявка на участие в электронном аукционе признается не соответствующей требованиям, установленным документацией об аукционе в случае непредоставления документов и информации, предусмотренных пунктом 20 Информационной карты, несоответствия указанных документов и информации требованиям, установленным документацией о таком аукционе, либо наличия в указанных документах недостоверной информации об участнике такого аукциона на дату и время окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе.

В связи с вышеизложенным, Комиссия считает решение Заказчика об отклонении заявки Заявителя по основаниям, изложенным в протоколе рассмотрения первых частей заявок от 11.07.2023, правомерным, принятым в соответствии с требованиями Закона о закупках и Документации.

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.

В свою очередь 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.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ИП Дубовикова М.В. (ИНН: 500515478200; ОГРНИП: 500515478200) на действия ГБУ «Жилищник района Солнцево» (ИНН: 7729466410; ОГРН: 1157746607402) при проведении Закупки необоснованной.

2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 17.07.2023 № НП/30050/23.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия.