

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-4703/2024 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

15.04.2024 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 представителя ООО «Промтехресурс» в лице <...> действующего на основании доверенности от 05.07.2023 № б/н, представителей АО «Гидроремонт-ВКК» в лице <...>, действующей на основании доверенности от 02.02.2024 № 108, в лице <...>, действующей на основании доверенности от 02.02.2024 № 107,

рассмотрев жалобу ООО «Промтехресурс» (далее — Заявитель) на действия АО «Гидроремонт-ВКК» (далее — Заказчик) при проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку осветительного оборудования (лот № 0006-РЕМ ДОХ-2024-ГРВКК-ВолФ) (реестровый № 32413365837, 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 Московское УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика и Организатора закупки 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 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 заявка Заявителя неправомерно отклонена от дальнейшего участия в Закупке, поскольку его заявка полностью соответствовала требованиям Закупочной документации (далее — Документация).

По мнению Заявителя, отклонение заявки неправомерно, поскольку в составе заявки Заявителя присутствует Техническое предложение (Приложение № 1), в котором представлены сведения по предлагаемым к поставке эквивалентам. «Эквивалентный» товар по техническим характеристикам полностью соответствует требуемому Заказчиком «оригинальному» товару, что Заявитель и подтвердил в Техническом предложении.

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

По мнению Заказчика, предложение участниками Закупки в составе своей заявки эквивалентной продукции, в связи с тем, что закупка указанных товаров предусмотрена обязательствами Заказчика по договору с третьим лицом, информация о котором указана в Документации.

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.

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.

Заказчиком на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (далее — ЕИС) (<https://zakupki.gov.ru>) 07.03.2024 была размещена информация о проведении Закупки.

Начальная (максимальная) цена договора: 6 630 359,99 рублей.

Дата начала подачи заявок – 07.03.2024.

Дата и время окончания срока подачи заявок – 15.03.2024 (12:00).

Дата подведения итогов – 12.04.2024.

Согласно итоговому протоколу от 28.03.2024 № 32413365837-01 заявка (№ 249488) Заявителя отклонена на основании следующего: «Участник в составе своей заявки предоставил Техническое предложение по форме Декларации соответствия (Приложение 1 к письму о подаче оферты от «14» марта 2024 года №б/н). На основании пункта 1.2.14 Документации о закупке «Согласие Участника на поставку продукции на условиях, указанных в Документации о закупке и не подлежащих изменению по результатам проведения закупки, без направления Участником собственных подробных предложений – по форме Технического предложения, установленной в подразделе 7.4», но при этом в представленном Техническом предложении, ниже декларации соответствия, (Приложение 1 к письму о подаче оферты от 14 марта 2024 года) указал предлагаемую продукцию совершенно не соответствующую Техническим требованиям. Предлагаемая продукция не соответствует всем позициям Технических требований. Указанное несоответствие требованиям документации о закупке является достаточным основанием для отклонения заявки данного участника».

Согласно части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе

требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

В соответствии с пунктами 2 и 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках, в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке и к участникам такой закупки.

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.

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 6.1 статьи 3 Закона о закупках при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик должен руководствоваться следующими правилами:

1) в описании предмета закупки указываются функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки;

2) в описание предмета закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование страны происхождения товара, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой необоснованное ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание указанных характеристик предмета закупки;

3) в случае использования в описании предмета закупки указания на товарный знак необходимо использовать слова «(или эквивалент)», за исключением случаев:

а) несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком;

б) закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование;

в) закупок товаров, необходимых для исполнения государственного или

муниципального контракта;

г) закупок с указанием конкретных товарных знаков, знаков обслуживания, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, места происхождения товара, изготовителя товара, если это предусмотрено условиями международных договоров Российской Федерации или условиями договоров юридических лиц, указанных в части 2 статьи 1 настоящего Федерального закона, в целях исполнения этими юридическими лицами обязательств по заключенным договорам с юридическими лицами, в том числе иностранными юридическими лицами.

Согласно пунктам 4.5.5 – 4.5.5.5 Документации описание продукции должно быть подготовлено Участником в соответствии с требованиями пункта 1.2.15.

В соответствии с пунктом 4.5.5.3 Документации в случае если в разделе 8 (ПРИЛОЖЕНИЕ № 1 – ТЕХНИЧЕСКИЕ ТРЕБОВАНИЯ) Заказчиком указаны товарные знаки, знаки обслуживания, фирменные наименования, патенты, полезные модели, промышленные образцы, наименование страны происхождения товара или наименование производителя, сопровождаемые словами «или эквивалент», и Участником предлагается продукция, являющаяся эквивалентной указанной в требованиях Заказчика, Участник при описании продукции обязан подтвердить соответствие предлагаемой продукции показателям эквивалентности, установленным в Технических требованиях Заказчика.

Согласно пункту 4.5.5.2 Документации при описании продукции Участник обязан подтвердить соответствие поставляемой продукции требованиям Документации о закупке в отношении всех показателей, которые в ней установлены. При этом должны указываться точные и не допускающие двусмысленного толкования показатели.

В силу пункта 4.5.5.5 Документации в случае нарушения Участником требований к описанию продукции, установленных настоящим подразделом, Организатор вправе отклонить заявку такого Участника от дальнейшего участия в закупке.

В соответствии с пунктом 1.2.15 Документации о закупке (Приложение № 5 к настоящему возмездному договору), установлено требование к описанию продукции - «согласие (декларация) Участника на поставку продукции на условиях, указанных в Документации о закупке и не подлежащих изменению по результатам проведения Закупки, без направления Участником собственных подробных предложений – по форме Технического предложения, установленной в подразделе 7.4»

Согласно пункту 2.2 Технических требований, Заказчиком установлены Требования к качеству продукции по позиции № 1 Таблицы 1.1 следующим образом:

Наименование продукции (позиция № 1 Таблицы 1.1): Светильник светодиодный СПВО 32 Д (встраиваемый)				
№ п/п	Наименование параметра	Требование заказчика	Способ подтверждения участником соответствия требованиям	
			Согласие с требованием/ указание	Предоставление подтверждающего документа или

			характеристик	иной способ подтверждения
1	2	3	4	5
	Требования к техническим и функциональным характеристикам (включая гарантируемые показатели)		-//-	-//-
1.1	Световой поток, Лм	3600	Участник должен представить в заявке согласие поставить продукцию, полностью соответствующую настоящим техническим требованиям, по форме Технического предложения, установленной в Документации о закупке	
1.2	Цветовая температура, К	4000		
1.3.	Индекс цветопередачи	80		
1.4.	Тип КСС	Δ		
1.5	Напряжение питающей сети, В	АС170-264/ DC200-370		
1.6	Частота питающей сети, Гц	50,60		
1.7	Потребляемая мощность, Вт	26		
1.8	Способ установки светильника	встраиваемый		
1.9	Степень защиты	IP40		
1.10	Диапазон рабочих температур, С°	от -20 до +45		
1.11	Вид климатического исполнения	УХЛ3		

На заседании Комиссии Заказчик пояснил, что основанием для указания в технических требованиях документации о закупке конкретной марки осветительного оборудования, без использования слова «(или эквивалент)» являются условия доходного договора, заключенного с юридическим лицом, ссылка на исполнение которого содержится в пункте 1.3 Технических требований.

Пунктом 1.3 Технических требований установлена цель использования закупаемой продукции: «Закупаемая продукция предназначена для выполнения работ на Волжской ГЭС для исполнения Договора № 1050-237-2023/1-Рем-2023-ВолГЭС от 03.11.2023 года «работы по капитальному и текущему ремонту оборудования, зданий, сооружений филиала ПАО «РусГидро» - «Волжская ГЭС»» заключенный между филиалом ПАО «РусГидро» - Волжская ГЭС» и Волжским филиалом АО «Гидроремонт-ВКК».

Таким образом, Заказчик установил конкретный товар на основании подпункта «г» пункта 3 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках и пункта 1.3 Технических требований.

Комиссия, изучив заявку Заявителя установила, что Заявителем по всем позициям предложен к поставке эквивалентный товар, что не соответствует Техническим требованиям, поскольку к поставке требуется конкретный товар.

Учитывая, что заявка Заявителя не соответствовала требованиям Документации, Комиссия считает решение комиссии по закупкам об отклонении заявки Заявителя правомерным, принятым в соответствии с требованиями Документации и требований Закона о закупках.

Заявитель на момент подачи заявки положения документации не оспаривал, с запросом разъяснений в адрес Заказчика не обращался, тем самым согласился с установленными требованиями.

При этом, Заявитель конклюдентно согласился (п. 1 ст. 8 ГК РФ) с условиями документации в момент подачи им заявки на участие в Закупке, а равно принял на себя риски, связанные с отклонением заявки, в случае несоблюдения указанных требований.

В этой связи у Комиссии Управления отсутствуют правовые основания к выявлению в действиях Заказчика нарушения требований действующего законодательства о закупках, поскольку Заказчик 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.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Промтехресурс» (ИНН: 7707355811; ОГРН: 5157746099011) на действия АО «Гидроремонт-ВКК» (ИНН: 6345012488; ОГРН: 1036301733005) при проведении Закупки необоснованной.

2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 20.02.2024 № НП/6601/24.

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