

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-3632/2022 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров
14.03.2022 г. Москва

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

Председательствующего Комиссии:

членов Комиссии:

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей от ГУП «Мосводосток»,

в отсутствие представителей ООО «ИТСВ» извещенных надлежащим образом о дате и времени рассмотрения жалобы письмом Московского УФАС России от 04.03.2022 № НП/12365/22,

рассмотрев жалобу ООО «ИТСВ» (далее также - Заявитель) на действия ГУП «Мосводосток» (далее также - Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на поставку оргтехники для нужд ГУП «Мосводосток» (реестровый № 32211116253, 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, мотивированная несогласием с отклонением его заявки от участия в процедуре Закупки.

Согласно части 16 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, рассмотрение жалобы по существу осуществляется комиссией антимонопольного органа. Неявка лиц, надлежащим образом уведомленных (уведомленных посредством направления антимонопольным органом уведомления, предусмотренного частью 11 настоящей статьи) о времени и месте рассмотрения жалобы по существу, не является препятствием для такого рассмотрения.

Рассмотрение жалобы проводилось в дистанционном режиме посредством видеоконференцсвязи.

Инструкция по подключению и использованию системы TrueConf размещена на официальном сайте Московского УФАС России по ссылке: <https://moscow.fas.gov.ru/page/17962>.

Заявлений о невозможности подключения к сеансу, а также возражений относительно рассмотрения жалобы посредством видеоконференцсвязи от Заявителя, которому направлялось уведомление о принятии жалобы к рассмотрению в Управление не поступало.

Таким образом, учитывая, что указанное лицо надлежащим образом извещено о способе рассмотрения жалобы заблаговременно, Комиссия Московского УФАС считает возможным провести дистанционное рассмотрение жалобы в его отсутствие.

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, закупочной 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» (в редакции, действующей на дату размещения Положения о закупках) (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, закупочной 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.

Часть 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам 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 при проведении и Закупки отклонена Заказчиком неправомерно, поскольку заявка полностью соответствовала требованиям Закупочной документации.

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

Представитель Заказчика на заседании Комиссии отметил, что Закон о защите конкуренции не содержит запрета на требования об указании торговой марки, поскольку Заявитель действительно вправе предложить к поставке товар, фактически отсутствующий у него на момент подачи заявки на участие в закупке. Однако, вопреки доводам Заявителя, последний для участия в конкурентной процедуре должен предложить к поставке конкретный товар, имеющий определенные характеристики, а не абстрактный «товар вообще» и указать торговую марку товара, при наличии таковой. Вместе с тем, Заявителем в нарушение требований документации о закупке, не указан товарный знак, а равно и нет указания на то, что товарный знак отсутствует.

При проведении анализа функционирующего рынка Заказчиком не выявлено товаров, составляющих предмет Закупки без товарных знаков. Отсутствие идентифицирующих признаков товара не позволяет Заказчику проверить достоверность заявки Заявителя.

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.

Частями 9, 10 статьи 3.2 Закона о закупках установлено, что для осуществления конкурентной закупки заказчик разрабатывает и утверждает документацию о закупке (за исключением проведения запроса котировок в электронной форме), которая размещается в единой информационной системе вместе с извещением об осуществлении закупки и включает в себя сведения, предусмотренные в том числе частью 10 статьи 4 настоящего Федерального закона.

Согласно пунктам 2, 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в числе которых требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке, требования к участникам закупки.

09.02.2022 Заказчик на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (<http://zakupki.gov.ru>) (далее – ЕИС), разместил информацию о проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на Поставка оргтехники для нужд ГУП «Мосводосток» (реестровый № 32211116253) (далее — аукцион, процедура).

Предмет аукциона: Поставка оргтехники для нужд ГУП «Мосводосток».

Как следует из материалов дела, в соответствии с протоколом от 18 февраля 2022 года № 32211116253-1 Рассмотрения первых частей заявок на участие в процедуре Реестровый номер конкурентной процедуры: 32211116253 заявка Заявителя (№ 790644) отклонена Заказчиком по

следующим основаниям:

- На основании пункта 13.4.8. Положения о закупках товаров, работ, услуг ГУП «Мосводосток» - Отсутствие в составе заявки предложения о функциональных характеристиках (потребительских свойствах) и качественных характеристиках товара, качестве работ (услуг) в случае, если предоставление таких предложений является обязательным в соответствии с извещением/документацией о закупке. На основании Раздела 4 Формы документов, Аукционной документации, Форма 1 – участником не представлено указание модели, фирменного наименования/ торговой марки.

Комиссия отмечает, что требование о предоставлении в составе заявки товарного знака при его наличии установлено пунктом 21 Раздела 3 Информационной карты аукциона и формой 1, включенной в раздел 4 Документации в их совокупности и взаимосвязи.

Согласно пункту 13.4.4, 13.4.8. Положения о закупках, участник процедуры закупки, подавший заявку, не допускается Закупочной комиссией к участию в закупке в случае несоответствия заявки на участие требованиям документации о закупке, отсутствия в составе заявки предложения о функциональных характеристиках (потребительских свойствах) и качественных характеристиках товара, качестве работ (услуг) в случае, если предоставление таких предложений является обязательным в соответствии с извещением/документацией о закупке.

Кроме того, согласно п. 41.2. Положения о закупках, договор по результатам проведенной закупки 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.

Вместе с тем, отсутствие в заявке конкретного товара не позволяет заключить договор с подателем такой заявки в случае его победы, поскольку отсутствие конкретизации товара позволяло бы поставщику поставлять произвольный товар по своему усмотрению, а последующее изменение данных, включаемых в договор, относительно заявки, поданной участником конкурентной процедуры, не предусмотрено законодательством и противоречит самому существу конкурентной процедуры.

Вместе с тем, технически сложное оборудование, предполагаемое к поставке в рамках Закупки относится к сложным электротехническим, радиоэлектронным и компьютерным изделиям, которые должны быть обязательно сертифицированы и разрешены к эксплуатации. Указанные

изделия, проходящие сертификацию, имеют ряд идентифицирующих признаков, отличающих их от других изделий того же назначения, в том числе и товарный знак.

При проведении Закупки Заказчик имеет право получить то, на что он рассчитывал, проводя конкурентную процедуру. Цели её проведения (удовлетворение нужд Заказчика в работах, товарах, услугах) не будут достигнуты в случае принятия заявки, не соответствующей предъявленным требованиям.

Само по себе желание участвующего в Закупке хозяйствующего субъекта поставить имеющийся у него товар, который участник считает наиболее приемлемым для Заказчика, не может свидетельствовать о соблюдении целей Закона о закупках, поскольку условия документации, которые, безусловно, должны соответствовать действующему законодательству и не ограничивать в правах участников, формируются Заказчиком в соответствии с его потребностями.

Согласно п.п. 2 и 3 ст. 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) участники гражданских правоотношений приобретают и осуществляют свои гражданские права своей волей и в своем интересе. При установлении, осуществлении и защите гражданских прав и при исполнении гражданских обязанностей участники гражданских правоотношений должны действовать добросовестно.

Вместе с тем, как было установлено на заседании Комиссии, на стадии подачи заявок Заявитель не обращался к Заказчику за разъяснением положений Документации, из чего следует вывод, что Документация в полном объеме была ему понятна, в том числе, в части требований к оформлению заявки.

Комиссия принимает во внимание, что Заявителем также не представлены доказательства наличия на функционирующем рынке соответствующих товаров предложенных в заявке - без товарного знака. Вместе с тем, не приведено доказательств каким образом оспариваемые обстоятельства ограничивают конкуренцию.

Заявитель на заседании Комиссии не явился, доказательств обратного Комиссии не представил.

Таким образом, проанализировав заявку Заявителя, Комиссия считает решение Закупочной комиссии об отклонении заявки Заявителя обоснованным, принятым в соответствии с требованиями Закупочной документации и требований Закона о закупках.

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.

При таких обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу о необоснованности доводов жалобы Заявителя.

Относительно довода о том, что Заказчиком был отменен Протокол № 32211116253-1 от 18.02.2022 и повторно опубликован новый в редакции от 21.02.2022, Заказчик пояснил, что поскольку первоначальная публикация неверного протокола была вызвана технической ошибкой, Заказчик самостоятельно ее устранил.

Таким образом, Комиссия не находит в действиях Заказчика нарушение проведения данной закупочной процедуры.

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 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 «ИТСВ» (ИНН: 7814768549, ОГРН: 1197847224035) на действия ГУП «Мосводосток» (ИНН: 7705013033, ОГРН: 1027739015567) при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 04.03.2022 № НП/12365/22.

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