

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-12508/2022 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров  
25.08.2022 г. Москва

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

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей ООО «Силтэк», ПАО «Россети-Центр»,

рассмотрев жалобу ООО «Силтэк» (далее - Заявитель) на действия ПАО «Россети-Центр» (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 пломбирочных материалов для нужд ПАО «Россети Центр» (филиала «Смоленскэнерго») (реестровый № 32211568094) (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, 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 процедуре, поскольку его заявка полностью соответствовала 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 Федерального закона от 18.07.2011 г. N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон 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.

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.

Комиссией установлено, что 22.07.2022 Заказчик на сайте электронной торговой площадки АО «РАД», а также на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (<http://zakupki.gov.ru>) (далее – ЕИС), разместил информацию о проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на поставку пломбировочных материалов для нужд ПАО «Россети Центр» (филиала «Смоленскэнерго») (реестровый № 32211568094) (далее – запрос котировок, процедура).

Согласно Протоколу очного заседания Закупочной комиссии по рассмотрению заявок участников и подведению итогов закупочной процедуры от 09.08.2022 №0158-СМ-22 заявка Заявителя отклонена на основании подпункта (б) пункта 3.15 Извещения о проведении запроса котировок, поскольку Заявка не отвечает требованиям:

– в части несоответствия сроков поставки продукции, указанных в «Предложении в отношении предмета закупки» (Форма 1) – «по каждой отдельной заявке 10 календарных дней с момента подачи заявки», срокам выполнения поставок, указанным в пункте 1.4 Извещения о проведении запроса котировок – «Поставка осуществляется по заявкам филиала с момента заключения договора по 30.11.2022. Срок поставки по каждой отдельной заявке не должен превышать 10 календарных дней с момента подачи заявки от филиала»;

– пункта 5.1.1 Извещения о проведении запроса котировок – предложенная продукция не соответствует требованиям технического задания:

требование Заказчика (Техническое задание)		предложение Участника (Предложение в отношении предмета закупки)	
Пломба-наклейка 100x20 мм	Конструкция пломбировочной наклейки должна препятствовать снятию её с объекта пломбирования без разрушения целостности конструкции. При попытке снятия должна проявляться надпись «ВСКРЫТО», «СТОП»	Номерное пломбировочное (сигнальное) устройство-наклейка СКР2+ 20x100	При попытке снятия проявляется надпись «OPENED! В знак изготовителя»
Пломба-наклейка антимагнитная 25x60 мм	При попытке вскрытия индикаторной пломбы должна проявляться надпись «OPEN VOID» или «ВСКРЫТО»	Номерная антимагнитная контрольная пломба ИМП МС (100 мТл) индикатор магнитного поля с наклейкой СКР 27x60	При попытке вскрытия индикаторной пломбы проявляется надпись "OPEN ВСКРЫТО!" и товарный знак изгото

Так, в соответствии с пунктом 1.4 Извещения сроки выполнения поставок: Поставка продукции осуществляется по заявке филиала с момента заключения договора по 30.11.2022г. Срок поставки по каждой отдельной заявке не должен превышать 10 календарных дней с момента подачи заявки от филиала.

Отгрузочные реквизиты/базис поставки: на условиях DDP (Согласно ИНКОТЕРМС 2010) по адресу филиала:

214031, РФ, г. Смоленск, ул. Индустриальная, 5.

согласно пункту 1.4.2 Извещения участник должен указать в составе своей Заявки конкретные сроки оказания услуг/выполнения работ, не хуже указанных в п. 1.4.

Таким образом, Заказчиком определены конкретные сроки поставки товара, что является обязательным требованием к участникам Закупки.

Вместе с тем, Комиссией установлено, что Заявителем в составе заявки было представлено техническое предложение (Форма 1) и ценовое предложение (Форма 5), в которых был указан срок поставки товара: по каждой отдельной заявке 10 календарных дней с момента подачи заявки.

При этом, в составе заявки Заявителя отсутствует подтверждение того, что участник обязуется выполнять поставку своей продукции в течение всего срока действия договора, а именно с момента заключения по 30.11.2022 (не позднее 30.11.2022), что в свою очередь не соответствует требованиям пункта 1.4, 1.4.2 Извещения.

В связи с чем, Комиссия приходит к выводу о том, что в данном случае заявка Заявителя не соответствовала требованиям Закупочной документации, а равно у Заказчика имелись основания отклонения для такой заявки.

В части отклонения Заявки ввиду несоответствия продукции, предложенной Заявителем Комиссия отмечает следующее.

Пунктом 5.1.1 Извещения установлено, что информация о номенклатуре и объеме поставляемого товара изложено в Техническом(их) задании(ях) (Приложение №1 – Техническое задание, которое является неотъемлемой частью настоящего Извещения и предоставляется каждому Участнику в виде отдельного приложения в форме электронного документа (далее – Техническое(ие) задание(ия), Приложение №1)).

В соответствии с пунктом 5.1.2 Извещения требования к поставляемой продукции изложены в Техническом(их) задании(ях). При несоблюдении требований Технического(их) задания(ий) Закупочная комиссия отклонит Заявку Участника.

Так, пунктом 3.2 Технического задания установлены следующие технические характеристики конструкции пломбы по позиции «Пломба-наклейка 100x20 мм.»:

Конструкция пломбировочной наклейки должна препятствовать снятию её с объекта пломбирования без разрушения целостности конструкции. При попытке снятия должна проявляться надпись «ВСКРЫТО», «СТОП», клеевой слой должен полностью оставаться на опломбированной поверхности, его адгезия к пленочному носителю должна быть ниже адгезии к рабочей поверхности, на которую устанавливается пломбировочная наклейка. Конструкция пломбировочной наклейки должна исключать возможность повторного использования после снятия, при попытке повторного опломбирования индикаторная надпись, проявившаяся при вскрытии, не должна исчезать.

Также, пунктом 3.3 Технического задания установлены следующие технические характеристики конструкции пломбы по позиции «Пломба-наклейка антимагнитная 25x60 мм.»:

Конструкция пломбировочных наклеек с индикацией магнитного воздействия должна препятствовать снятию их с объекта пломбирования без разрушения целостности конструкции. При попытке вскрытия индикаторной пломбы должна проявляться надпись «OPEN VOID» или «ВСКРЫТО», клеевой слой должен полностью оставаться на опломбированной поверхности, его адгезия к пленочному носителю должна быть ниже адгезии к рабочей поверхности, на которую устанавливается пломбировочная наклейка.

Приложением № 3 к извещению установлена форма 1 предложения в отношении предмета закупки.

Согласно пункту 2 Инструкции по заполнению Формы 1 в Предложении в отношении предмета закупки обязательно должны быть указаны: конкретные тип и марка предлагаемой к поставке продукции; завод-изготовитель предлагаемой к поставке продукции; все функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики предмета закупки, указанные в техническом задании; в том числе комплектация предлагаемой к поставке продукции, единица измерения и количество, предлагаемой к поставке продукции (в случае закупки по единичным расценкам – графа «Количество» не заполняется), гарантии на предлагаемую к поставке продукцию и сроки службы, иная информация.

Таким образом, участнику в составе технического предложения необходимо указать конкретные характеристики предлагаемой к поставке продукции.

Комиссией установлено, что Заявителем в составе заявки представлены следующие характеристики продукции по позиции «3.2. Пломба-наклейка 100x20 мм»:

Конструкция пломбировочной наклейки препятствует снятию её с объекта пломбирования без разрушения целостности конструкции. При попытке снятия проявляться надпись "OPENED! ВСКРЫТО!" и товарный знак изготовителя, клеевой слой полностью остается на опломбированной поверхности, его адгезия к пленочному носителю ниже адгезии к рабочей поверхности, на которую устанавливается пломбировочная наклейка. Конструкция пломбировочной наклейки исключает возможность повторного использования после снятия, при попытке повторного опломбирования индикаторная надпись, проявившаяся при вскрытии, не исчезает.

По позиции «3.3. Пломба-наклейка антимагнитная 25x60 мм»:

Конструкция пломб препятствует снятию их с объекта пломбирования без разрушения целостности конструкции. При попытке вскрытия индикаторной пломбы проявляется надпись "OPENED! ВСКРЫТО!" и товарный знак изготовителя, клеевой слой полностью остается на опломбированной поверхности, его адгезия к пленочному носителю ниже адгезии к рабочей поверхности, на которую устанавливается пломбировочная наклейка.

Таким образом, Заявителем в составе по позициям «Пломба-наклейка антимагнитная 25x60 мм.», «Пломба-наклейка антимагнитная 25x60 мм» в части указания характеристик конструкции пломбировочной наклейки были указаны надписи, которые не соответствовали требованиям Закупочной документации, согласно которой в составе предложения участника должны быть указаны конкретные функциональные характеристики поставляемой продукции в соответствии с требованиями Технического задания.

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 конкурса 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 конкурс.

При этом, отсутствие конкретных функциональных характеристик предлагаемого Заявителем товара может привести к ненадлежащему исполнению договора.

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

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.

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.

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 «Силтэк» (ИНН: 7708055673; ОГРН: 1027700209800) на действия ПАО «Россети-Центр» (ИНН: 6901067107; ОГРН: 1046900099498) при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 18.08.2022 № ЕИ/43298/22.

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