

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-4983/2024 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров
18.04.2024 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 представителей <.....>,

рассмотрев жалобу <.....> (далее — Заявитель) на действия <.....> (далее — Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку фильтров КВОУ для Прегольской ТЭС для нужд <.....> (реестровый № 32413299961) (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.

При этом в жалобе Заявителя содержатся ссылки на нарушение Заказчиком статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Комиссия разъяснила Заявителю о том, что настоящая жалоба принята к рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Жалоба, содержащая сведения о нарушении антимонопольного законодательства рассматривается по правилам главы 9 Закона о защите конкуренции.

На вопрос Комиссии Заявитель пояснил, что отказывается от рассмотрения жалобы по правилам главы 9 Закона о защите конкуренции и в качестве способа защиты права выбирает рассмотрение своей жалобы по правилам статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

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 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.

При проведении Закупки Заказчик руководствовался нормами Закона о закупках и Положением о порядке проведения регламентированных закупок товаров, работ, у с л у г <.....> (Приложение № 1 к решению Совета директоров <.....> (Протокол № 459)) (далее — Положение о закупке).

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.

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.

Пунктом 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках предусмотрено, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к участникам такой закупки.

Комиссией установлено, что 19.02.2024 Заказчик на сайте электронной торговой площадки АО «ТЭК-Торг» (<http://www.tektorg.ru>), а также на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (<http://zakupki.gov.ru>) (далее – ЕИС), разместил информацию о проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку фильтров КВОУ для Прегольской ТЭС для нужд <.....> (реестровый № 32413299961) (далее — конкурс, процедура).

Начальная (максимальная) цена договора: 8 184 219,12 рублей.

Дата начала срока подачи заявок: 19.02.2024.

Дата и время окончания срока подачи заявок: 18.03.2024 в 14:00.

Дата подведения итогов: 21.05.2024.

В соответствии с приложением № 1 к протоколу заседания Закупочной комиссии

по рассмотрению первых частей заявок на участие в закупке от 05.04.2024 № 211782/П14 заявка Заявителя (порядковый № 3) отклонена по следующему основанию:

«Нарушение п 2.6. технического задания: "Гарантийный срок заявленных к поставке фильтров КВОУ для ГТУ должен составлять не менее – 8 000 ЭЧР (эквивалентных часов работы) - участник не подтвердил данный срок гарантии.».

Так, пунктом 4.2 Закупочной документации установлены требования к оформлению заявки на участие в закупке.

В соответствии с пунктом 4.2.1 Закупочной документации в целях эффективного рассмотрения заявки на участие в закупке, устанавливаются следующие требования к порядку раскладки документов в электронном архиве, а также требования к их наименованию:

Структура Заявки

№ документа в томе	Наименование документа/ссылка на пункт закупочной документации	Наименование файла в электронной копии	Требования к формату и расширению файла
Первая часть заявки (Предложение в отношении предмета закупки. Не допускается, в первой части заявки на участие в закупке, прямо указывать сведения об участнике закупки, и о его ценовом предложении. В случае наличия в одном или нескольких документах сведений об участнике закупки, и/ или о его ценовом предложении и необходимости предоставления данных документов в рамках первой части заявки, наименование участника должно быть скрыто таким образом, чтобы исключить раскрытие информации о таком участнике, и/или о его ценовом предложении до момента рассмотрения вторых частей заявок на участие в закупке)			
	Техническое предложение Типовая форма и инструкция по заполнению приведены в Разделе 10 настоящей Закупочной документации	«Техническое предложение»	Doc, Pdf
	Календарный план (для работ/услуг) Типовая форма и инструкция по заполнению приведены в Разделе 10 настоящей Закупочной документации(заполняется для закупок на выполнение работ/услуг)	«Календарный план»	Doc, Pdf
	Спецификация техническая часть (для МТР) Типовая форма и инструкция по заполнению приведены в Разделе 10 настоящей Закупочной документации	«Спецификация техническая часть»	Xlsx

Разделом 10 Закупочной документации установлено форма технического предложения (Форма 2).

Спецификация (техническая часть) размещена в Приложении № 1 к Закупочной документации.

В разделе «Прочие коммерческие условия поставки» в пункте 3 необходимо указать гарантийный срок.

Пунктом 2.6 Технического задания установлены требования к гарантийному сроку и (или) объёму предоставления гарантий качества на поставляемый товар, в соответствии с которыми Гарантийный срок заявленных к поставке фильтров КВОУ для ГТУ должен составлять не менее – 8 000 ЭЧР (эквивалентных часов работы).

В техническом предложении (спецификация – техническая часть) участник обязан в явном виде указать срок гарантии в месяцах и момент, с которого она действует. В случае если гарантийный срок завода-изготовителя составляет менее 12 месяцев, Участник принимает на себя обязательства по дополнительному гарантийному обслуживанию за свой счет, до момента наступления указанного срока.

В этом случае Участник в техническом предложении указывает срок, предлагаемый заводом-изготовителем, и, отдельно, свой дополнительный срок гарантии и условия, на которых она осуществляется.

В случае обнаружения в течение гарантийного срока, дефектов поставляемого товара, поставщик обязан в течение 3-х дней с даты получения письменного уведомления заказчика направить своего уполномоченного представителя для участия в комиссии по расследованию произошедшего повреждения.

Все затраты, связанные с устранением дефектов поставленного товара, вызванных нарушением технологии проектирования, изготовления, поставки, в том числе затраты на демонтаж, транспортировку, устранение дефектов и последующий монтаж, несет поставщик данного товара.

Все затраты, связанные с устранением дефектов газотурбинной установки вследствие ее повреждения по причине ненадлежащего качества товара, несет поставщик товара.

Таким образом, учитывая вышеизложенные требования Закупочной документации участнику в составе технического предложения (спецификация) необходимо в явном виде указать срок гарантии в месяцах и момент, с которого она действует, при этом гарантийный срок должен составлять «не менее 8000 ЭЧР», то есть -11,1 месяцев.

Как пояснил Заказчик на Комиссии замена фильтров возможна только в плановом порядке в связи с длительностью операции, и необходимостью проведения

подготовительных мероприятий.

Комиссией установлено, что Заявителем в составе заявки представлена спецификация (техническая часть), в которой указан следующий гарантийный срок:

«12 месяцев или 24 месяца с даты поставки на склад.».

В силу пункта 4.9.10 Закупочной документации при проверке соответствия заявок на участие в закупке Закупочная комиссия вправе запросить у Участников закупки любые недостающие, нечитаемые или оформленные с ошибками документы (в том числе в случае несоответствия сведений, указанных Участником при заполнении соответствующих форм в интерфейсе электронной торговой площадки, сведениям, указанным в составе заявки на участие в закупке), при этом такой запрос оформляется письмом секретаря закупочной комиссии оператору электронной торговой площадки. Оператор электронной торговой площадки направляет данный запрос Участнику закупки, а также публикует запрос в Единой информационной системе. Документы, полученные от оператора электронной торговой площадки, в ответ на запрос Закупочной комиссии, включаются в состав соответствующей части заявки Участника, и рассматриваются, в порядке, предусмотренном настоящей Закупочной документацией.

Руководствуясь, вышеуказанным пунктом Закупочной документации Заказчиком 22.03.2024 был осуществлен дополнительный запрос, в том числе и у Заявителя (далее — Запрос 1), улав на необходимость представления следующей информации и документов:

«Просьба предоставить разъяснения и документы по замечаниям экспертов до 25.03.2024г. до 15:00 (по московскому времени):

- Нарушение п 2.6. технического задания: Гарантийный срок заявленных к поставке фильтров КВОУ для ГТУ должен составлять не менее – 8 000 ЭЧР (эквивалентных часов работы). В техническом предложении (спецификация – техническая часть) участник обязан в явном виде указать срок гарантии в месяцах и момент, с которого она действует.».

В ответ на Запрос 1 Заявитель предоставил Техническое предложение, в котором было указано следующее:

«1) Производитель гарантирует, что срок службы на поставляемую продукцию составляет срок, указанный в техническом паспорте, но не менее 12 месяцев со дня ввода в эксплуатацию или до достижения предельных значений перепада давлений, в соответствии с рекомендациями технической документации по эксплуатации КВОУ ПГУ (ГТУ), или не более 24 месяцев складского хранения.

2) Ресурс работы фильтров грубой очистки (ФГО) составляет 8000÷8500 ЭЧР (эквивалентных часов работы) и фильтров тонкой очистки (ФТО) 9000÷10000 ЭЧР (эквивалентных часов работы).».

Как пояснил Заказчик, представленные данные не соответствуют требованиям Технического задания, поскольку, параметр «ресурс работы» понимается как назначенный (установленный/нормативный) ресурс/срок службы, который устанавливает ограничение по временному значению при достижении которого

эксплуатация объекта должна быть прекращена независимо от его технического состояния, но не гарантийный срок (п. 33, 34 ГОСТ Р 27.102-2021). Гарантийный срок — это период времени, в течение которого производитель обязан удовлетворить требования покупателя по замене товара, возврату денег, безвозмездному устранению дефектов. Ответственность наступает тогда, когда был выявлен существенный недостаток, мешающий эксплуатации товара.

После чего Заказчиком 28.03.2024 был осуществлен второй дополнительный запрос Заявителю (далее Запрос 2) с указанием необходимости представления в составе заявки следующей информации и документов:

«Просьба предоставить разъяснения и документы по замечаниям экспертов до 25.03.2024г. до 15:00 (по московскому времени):

- Нарушение п 2.6. технического задания: Гарантийный срок заявленных к поставке фильтров КВОУ для ГТУ должен составлять не менее – 8 000 ЭЧР (эквивалентных часов работы). В техническом предложении (спецификация – техническая часть) участник обязан в явном виде указать срок гарантии в месяцах и момент, с которого она действует.».

В ответ на Запрос 2 Заявитель предоставил спецификацию (техническую часть), в которой указан гарантийный срок:

«12 месяцев с момента ввода в эксплуатацию или 24 месяца с даты поставки на склад.».

Таким образом, в ответе Заявителя на второй дозапрос не были выполнены требования пункта 2.6 Технического задания, поскольку Заявителем в явном виде не представлен срок гарантии в месяцах при условии, что он должен быть «не менее 8 000 ЭЧР».

Комиссия отмечает, что представление в явном виде подразумевает конкретный определенный срок.

В рассматриваемом случае Заявитель указывает, что гарантийный срок будет либо 12 месяцев с момента ввода в эксплуатацию либо 24 месяца с даты поставки на склад, что, в свою очередь, не соответствует понятию «в явном виде».

При этом Комиссия отмечает, учитывая требованиями пункта 2.6 Технического задания гарантийной срок поставки необходимо указать, например, в следующем виде:

«12 месяцев с момента ввода в эксплуатацию».

На основании пункта 4.16.8 Закупочной документации Участник закупки не допускается Закупочной комиссией к дальнейшему участию в закупке в следующих случаях:

- несоответствия сведений, указанных в Спецификации (техническая часть) и Спецификации (коммерческая часть), непредоставления участником спецификации (коммерческого предложения на поставку товаров), сводной таблицы стоимости работ, услуг (для работ/услуг), заявка такого участника отклоняется (участник не выбирается победителем).

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

Комиссия также обращает внимание на то, что Заявителю дважды направлялись дополнительные запросы заявки, в связи с чем, Заявитель не был лишен возможности указать информацию о гарантийном сроке товара в соответствии с требованиями Технического задания.

В свою очередь, Заявитель на момент подачи заявки положения Закупочной документации не оспаривал, тем самым согласился с установленными требованиями

Комиссия 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 технического предложения участника, 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.

В силу части 6 статьи 3 Закона о закупках заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. 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.

При этом, как было установлено Комиссией Управления, Заявителем не были соблюдены требования к заявке, установленные Закупочной документацией, в связи с чем у Заказчика имелись правовые основания для отклонения такой заявки от дальнейшего участия в Закупке.

Комиссия также считает необходимым отметить, что 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.

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.

В настоящем случае установлено, что на участие в Закупке подано 3 заявок, 2 из которых допущены к дальнейшему участию, при этом по данному основанию отклонен только Заявитель, что свидетельствует о том, что документация участникам ясна, не содержала в себе двоякого толкования и не вводила в заблуждение. Напротив, допуск заявки такого участника, при наличии 2 заявок, оформленных в полном соответствии с требованиями документации являлось бы предоставлением преимущества такому лицу перед другими участниками, что недопустимо в силу пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

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.

Вместе с тем 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 <.....> на действия <.....> при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 11.04.2024 № НП/14796/24.

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