РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-7677/2023 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

14.06.2023

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 «.....», «.....»,

рассмотрев жалобу «.....» (далее — Заявитель) на действия «.....» (далее — Заказчик) при проведении открытого аукциона среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 1522/ОАЭ-ПКБ ЦТ/23 на право заключения договора поставки пиломатериалов (<https://223.rft-tender.ru/supplier/auction/Trade/View.aspx?Id=2761522&sso=1&code=-5#1>, 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 или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или 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 июля 2011 года N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", 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; акты и (или) действия (бездействие) уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, могут быть обжалованы юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем, права или законные интересы которых, по их мнению, нарушены при осуществлении мероприятий по реализации проекта по строительству объекта капитального строительства либо при предъявлении требования осуществить мероприятия по реализации проекта по строительству объекта капитального строительства, не предусмотренные статьей 5.2 Градостроительного кодекса Российской Федерации, и (или) получить документы, сведения, материалы, согласования, не включенные в утвержденный Правительством Российской Федерации в соответствии с законодательством Российской Федерации о градостроительной деятельности исчерпывающий перечень документов, сведений, материалов, согласований, необходимых для выполнения мероприятий по реализации проекта по строительству объекта капитального строительства (далее в настоящей статье — заявитель).

Частью 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:

1. По позициям 1, 2, 3, 4, 5, 6, 10 технического задания Заказчиком не указаны условные обозначения пиломатериалов, влажность пиломатериалов и конкретная порода пиломатериалов в соответствии с ГОСТ 8486-86.
2. По позициям 7, 8, 9 технического задания Заказчиком не указаны условные обозначения в соответствии с ГОСТ 3916.1-2018.
3. Заказчиком не был дан надлежащий ответ на запрос информации относительно внесения изменений в техническое задание в части включения по позициям 1, 2, 3, 4, 5, 6, 10 технического задания условных обозначений пиломатериалов, влажности пиломатериалов и конкретной породы пиломатериалов в соответствии с ГОСТ 8486-86, а также внесения изменений по позициям 7, 8, 9 технического задания в части указания условных обозначений в соответствии с ГОСТ 3916.1-2018.

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

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.

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

Согласно пункту 3 части 9 статьи 4 Закона о закупках в извещении об осуществлении конкурентной закупки должны быть указаны в том числе предмет договора с указанием количества поставляемого товара, объема выполняемой работы, оказываемой услуги, а также краткое описание предмета закупки в соответствии с частью 6.1 статьи 3 настоящего Федерального закона (при необходимости).

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 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны установленные заказчиком требования к участникам закупки.

Комиссией установлено, что 30.05.2023 Заказчик в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 06.03.2022 № 301 «Об основаниях неразмещения в единой информационной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд сведений о закупках товаров, работ, услуг, информации о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), с которыми заключены договоры» на официальном сайте Оператора ЭТП <https://www.rts-tender.ru/> разместил информацию о проведении Закупки.

Начальная (максимальная) цена договора составляет 7 185 780,46 (Семь миллионов сто восемьдесят пять тысяч семьсот восемьдесят) руб. 46 коп. без учета НДС, 8 622 936,55 (Восемь миллионов шестьсот двадцать две тысячи девятьсот тридцать шесть) руб. 55 коп. с учетом НДС.

Пунктом 7 Извещения установлено, что предмет закупки/договора: На право заключения договора поставки пиломатериалов.

Количество поставляемого товара указывается в техническом задании, являющемся приложением к аукционной документации.

Дата начала подачи заявок - с момента опубликования извещения и документации на сайтах «30» мая 2023 г.

Дата окончания срока подачи заявок - «07» июня 2023 г. в 10:30 ч. московского времени.

Рассмотрев доводы жалобы, согласно которым Заявитель указывает, что по позициям 1, 2, 3, 4, 5, 6, 10 технического задания Заказчиком не указаны условные обозначения пиломатериалов, влажность пиломатериалов и конкретная порода пиломатериалов в соответствии с ГОСТ 8486-86, а также по позициям 7, 8, 9 технического задания Заказчиком не указаны условные обозначения в соответствии с ГОСТ 3916.1-2018, Комиссия отмечает следующее.

Приложение № 1.1 к аукционной документации установлено Техническое задание.

Разделом 2 технического задания установлены нормативные документы, согласно

которым установлены требования:

- ГОСТ 8486-86 Пиломатериалы хвойных пород.

- ГОСТ 3916.1-2018 Фанера общего назначения с наружными слоями из шпона лиственных пород.

Также раздел 2 технического задания включает в себя в том числе технические и функциональные характеристики товара.

Так, по позициям 1, 2, 3, 4, 5, 6, 7, 8, 9, 10 технического задания Заказчиком установлены следующие технические и функциональные характеристики товара:

1. Доска 25x150:

- ГОСТ 8486-86

Сорт должен быть - 2;

Наименование породы древесины должно быть – хвойные;

Размер ВxШxД: 25x150x6000 мм

2. Доска 50x150:

- ГОСТ 8486-86

Сорт должен быть - 2;

Наименование породы древесины должно быть – хвойные;

Размер ВxШxД: 50x150x6000 мм

3. Доска 25x50:

- ГОСТ 8486-86

Сорт должен быть - 2;

Наименование породы древесины должно быть – хвойные;

Размер ВxШxД: 25x50x6000 мм

4. Брус 100x100:

- ГОСТ 8486-86

Сорт должен быть - 2;

Наименование породы древесины должно быть – хвойные;

Размер ВxШxД: 100x100x6000 мм

5. Брус 150x150:

- ГОСТ 8486-86

Сорт должен быть - 2;

Наименование породы древесины
должно быть – хвойные;

Размер ВхШхД: 150x150x6000 мм

6. Доска 25x100:

- ГОСТ 8486-86

Сорт должен быть - 2;

Наименование породы древесины
должно быть – хвойные;

Размер ВхШхД: 25x100x6000 мм

7. Фанера 18

- ГОСТ 3916.1-2018

Фанера из лиственных пород
влагостойкая для внутреннего
использования нешлифованная

Ширина 1525 мм

Длина 1525 мм

Толщина 18 мм

Сорт должен быть 4/4

8. Фанера 9

- ГОСТ 3916.1-2018

Фанера из лиственных пород
влагостойкая для внутреннего
использования нешлифованная

Ширина 1525 мм

Длина 1525 мм

Толщина 9 мм

Сорт должен быть 4/4

9. Фанера 10

- ГОСТ 3916.1-2018

Фанера из лиственных пород

влагостойкая для внутреннего использования нешлифованная

Ширина 1525 мм

Длина 1525 мм

Толщина 10 мм

Сорт должен быть 4/4

10. Брус 40x40:

- ГОСТ 8486-86

Сорт должен быть - 2;

Наименование породы древесины должно быть – хвойные;

Размер ВxШxД: 40x40x6000 мм

На заседании Комиссии Заказчик пояснил, что технические требования к закупаемой продукции сформированы в соответствии с необходимыми заказчику потребительскими свойствами и техническими характеристиками. Характеристики, необходимые в соответствии с указанными требованиями ГОСТов, отражены в техническом задании (Приложение № 1.1 к аукционной документации).

Проанализировав заявленные доводы, Комиссия отмечает, что в соответствии с нормами действующего законодательства Заказчик самостоятельно устанавливает требования к закупаемым товарам, работам, услугам и формирует техническое задание в соответствии с собственными потребностями, устанавливая наиболее подходящие для него требования, при условии, что такие требования не приводят к ограничению конкуренции.

В том случае, если при закупке товара определенные показатели для Заказчика значения не имеют, он вправе не включать их в техническую часть документации об аукционе.

Закон не обязывает Заказчика при описании использовать показатели исключительно по ГОСТ и описывать их в полном соответствии с ним.

Комиссия отмечает, что одной из целей Закона о закупках является удовлетворение потребностей заказчиков в удовлетворении нужд в товарах, работах, услугах, в том числе для целей коммерческого использования, с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств (ч. 1 ст. 1 Закона о закупках).

Из взаимосвязи положений Закона о закупках следует, что заказчики, осуществляющие закупку по правилам данного закона должны таким образом определить требования к закупаемым товарам, работам, услугам, чтобы, с одной стороны, повысить шансы на приобретение товара/оказание услуг именно с теми характеристиками, которые им необходимы, соответствуют их потребностям, а с

другой стороны, необоснованно не ограничить количество участников закупки.

Таким образом, поскольку требования, установленные Заказчиком, в равной мере относятся ко всем хозяйствующим субъектам, имеющим намерение принять участие в закупке, не приводят к нарушению антимонопольных запретов, то нарушения положений приведенных норм Закона о закупках отсутствуют.

Закон о закупках не содержит норм, ограничивающих право заказчика включать в документацию о конкурентной закупке требования к товару, которые являются для него значимыми, равно как и норм, обязывающих заказчика устанавливать в этой документации, вопреки его потребностям, такие требования к товару, которые соответствовали бы всем существующим видам товаров, работ, услуг дел (см. Определение Верховного суда Российской Федерации от 27.04.2021 N 305-ЭС20-24221 по делу N А40-312524/2019).

Согласно правовой позиции, изложенной в пункте 6 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 года N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», утвержденного Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 16.05.2018 года, Закон о закупках не обязывает заказчиков допускать к участию в закупке всех хозяйствующих субъектов, имеющих намерение получить прибыль в результате заключения договора. Иное противоречило бы принципу целевого и экономически эффективного расходования денежных средств, сокращения издержек заказчика.

Отсутствие у хозяйствующего субъекта необходимых условий для участия в Закупке не является доказательством, подтверждающим, что требования Заказчика привели к ограничению конкуренции. Каждый хозяйствующий субъект самостоятельно принимает решение об участии в закупочной процедуре, действия каждого из них влияют на результаты закупки, победителем которого определяется лучший из участников, то есть наиболее конкурентоспособный.

В силу части 6 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции предусмотрено, что к жалобе прикладываются документы, подтверждающие ее обоснованность.

При этом жалоба должна содержать перечень прилагаемых к ней документов.

Следовательно, бремя доказывания при рассмотрении жалобы в контрольном органе возлагается на лицо, подавшее жалобу на соответствующие действия Заказчика в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

В свою очередь, содержание жалобы в указанной части не подтверждает нарушение со стороны Заказчика действующего законодательства Российской Федерации, а по существу сводится к несогласию Заявителя с установленными Заказчиком требованиями к товару.

В данном случае Заявителем не приведено доказательств, подтверждающих, что оспариваемые требования технического задания не соответствует целям и потребностям Заказчика, ограничивают участников в возможности предложить товар с указанными в техническом задании характеристиками и включены в закупочную документацию в интересах определенного хозяйствующего субъекта.

Заявителем в своей жалобе не указано в чем именно выразилось нарушение

Заказчиком Закона о закупках и Закона о защите конкуренции, равно как не представлено доказательств невозможности формирования своего технического предложения и участия в оспариваемой Закупке на описанных Заказчиком условиях.

Следует отметить, что антимонопольному органу при вменении нарушения надлежит доказать, что предъявление того или иного требования носит именно дискриминационный характер и направлено на необоснованное ограничение количества участников закупки.

Однозначных доказательств невозможности участия в оспариваемой Закупке, Заявителем не представлено, равно как не представлено доказательств ограничения конкуренции и предоставления преимущества конкретному участнику.

Несогласие Заявителя с установленными требованиями документации не может однозначно свидетельствовать о наличии в действиях Заказчика нарушений требований законодательства в сфере закупок.

На основании вышеизложенного, Комиссия приходит к выводу, что техническое задание составлено с учетом требований Закона о закупках, а равно в действиях Заказчика отсутствуют нарушения требований действующего законодательства и Документации о закупке.

Поскольку доводы Заявителя не нашли документального подтверждения действительного (а не мнимого) нарушения прав Заявителя, а достаточных и достоверных доказательств тому представлено не было, учитывая изложенные обстоятельства, Комиссия признает данные доводы жалобы необоснованными.

Также относительно позиции Заявителя, что Заказчиком не был дан надлежащий ответ на запрос информации, Комиссия установила следующее.

Пунктом 2.4 части 2 Документации о закупке установлен порядок направления запросов на разъяснение положений аукционной документации и предоставления разъяснений положений аукционной документации, в соответствии с которым:

Срок направления участниками запросов на разъяснение положений аукционной документации: с «30» мая 2023 г. по «01» июня 2023 г. (включительно).

Дата начала срока предоставления участникам разъяснений положений аукционной документации «30» мая 2023 г.

Дата окончания срока предоставления участникам разъяснений положений аукционной документации: 23:59 часов московского времени «06» июня 2023 г.

01.06.2023 Заказчику с помощью функционала электронной торговой площадки ООО «РТС-тендер» (адрес в сети «Интернет» - <https://223.rts-tender.ru>) поступил запрос на разъяснение положений Документации о закупке в части внесения изменений в техническое задание по позициям 1, 2, 3, 4, 5, 6, 10 условных обозначений, влажности и конкретной породы пиломатериалов в соответствии с ГОСТ 8486-86, а также внесения изменений по позициям 7, 8, 9 технического задания в части указания условных обозначений в соответствии с ГОСТ 3916.1-2018.

В соответствии с пунктом 2.4 части 2 Документации о закупке, 06.06.2023 Заказчиком опубликован ответ на запрос разъяснений конкурсной документации следующего содержания: «По позициям 1, 2, 3, 4, 5, 6, 10 в техническом задании указаны наименования пиломатериалов, сорт, наименования породы древесины, обозначение поперечного сечения. По позициям 7, 8, 9 в техническом задании указаны наименования пиломатериалов, марка, размеры, сортность внешних слоев шпона, порода древесины наружных слоев, степень водостойкости, степень механической обработки поверхности. Характеристики, необходимые в соответствии с указанными требованиями ГОСТов, отражены в техническом задании аукционной документации. Технические требования к закупаемой продукции сформированы в соответствии с необходимыми заказчику потребительскими свойствами и техническими характеристиками. Указанные в техническом задании параметры требуемой продукции являются достаточными для подбора со стороны участника необходимых пиломатериалов и при этом позволяют исключить дополнительные возможные ограничения при его выборе участником.»

Комиссия, рассмотрев вопросы о даче разъяснений положений Документации о закупке и ответ на них, приходит к выводу, что вышеуказанный ответ Заказчика на запрос о разъяснении положений Документации о закупке от 06.06.2023 содержит исчерпывающие ответы на поставленные вопросы Заявителя.

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 действующего законодательства о Закупках, 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 «.....» (ОГРН: «.....», ИНН: «.....») на действия «.....» (ОГРН: «.....», ИНН: «.....») при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 08.06.2023 № НП/23375/23.

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