

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-2953/2023 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

13.03.2023

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 представителя «.....»,

в отсутствие «.....», извещенных надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 03.03.2023 № ЕИ/9586/23,

рассмотрев жалобу «.....» (далее также — Заявитель) на действия «.....» (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 стоматологических наконечников для нужд ГБУЗ «ДСП № 41 ДЗМ» (реестровый № 32312102581, 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 при проведении Закупки, мотивированная неправомерным отклонением заявки от дальнейшего участия в Закупке.

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

дате, времени и способе рассмотрения жалобы заблаговременно, Комиссия Московского УФАС считает возможным провести дистанционное рассмотрение жалобы в отсутствие Заявителя.

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.

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.

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.

Комиссией установлено, что 08.02.2023 Заказчик на сайте электронной торговой площадки АО «ЕЭТП», а также на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (<http://zakupki.gov.ru>), разместил информацию о проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения

договора на поставку стоматологических наконечников для нужд ГБУЗ «ДСП № 41 ДЗМ» (реестровый № 32312102581) (далее – аукцион, процедура).

Начальная (максимальная) цена договора, порядок формирования цены договора (по лотам) установлена в размере 382 015,85 рублей (триста восемьдесят две тысячи пятнадцать рублей 85 копеек), в том числе НДС 63 669,31 рублей (шестьдесят три тысячи шестьсот шестьдесят девять рублей 31 копейка).

Согласно протоколу рассмотрения первых частей заявок от 20.02.2023 № 32312102581, заявка Заявителя (Участник № 1012679) отклонена от дальнейшего участия в закупке в связи с несоответствием заявки требованиям документации, а именно по позиции 1 «Наконечник турбинный стерильный одноразовый Китай» Участник указал следующие характеристики, которые не позволяют оценить значение по товару: вес наконечника неимение 20 гр; скорость вращения неимение 0,3-0,38 мл об/м; диаметр бора неимение 16мм.

Заявитель с отклонением своей заявки не согласился, указав что заявка отклонена неправомерно, поскольку полностью соответствовала требованиям документации.

Вместе с тем Заявитель в своей жалобе отмечает, что Заказчиком в техническом задании по позиции 1 допущены орфографические опечатки при описании товара в части тех характеристик, которые, по мнению Заказчика, не соответствовали требованиям документации и послужили основанием для отклонения заявки.

Таким образом, по мнению Заявителя, им были выполнены все необходимые условия для подачи технического предложения, при этом допущенные Заказчиком опечатки и разночтения при составлении документации послужили необоснованным отклонением заявки и свидетельствует о несоответствии заявок других участников процедуры.

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.

Подпунктом 1 пункта 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что 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.

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.

Также в силу пункта 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации подлежат указанию требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

Пунктом 3.3.2 документации установлено, что первая часть заявки на участие в аукционе должна содержать следующую информацию и документы:

1) согласие участника аукциона в электронной форме на поставку товара, выполнение работы или оказание услуги на условиях, предусмотренных аукционной документацией и не подлежащих изменению по результатам проведения аукциона в электронной форме (такое согласие дается с применением программно-аппаратных средств ЭТП);

2) при осуществлении закупки товара или закупки работы, услуги, для выполнения, оказания которых поставляется товар:

а) наименование страны происхождения товара (в случае установления Заказчиком в извещении о проведении аукциона в электронной форме, аукционной документации условий, запретов, ограничений допуска товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств);

б) конкретные показатели товара, соответствующие значениям, установленным в аукционной документации, и указание на товарный знак (при наличии).

Информация, предусмотренная настоящим подпунктом, включается в заявку на участие в аукционе в электронной форме в случае отсутствия в аукционной документации указания на товарный знак или в случае, если участник закупки

предлагает товар, который обозначен товарным знаком, отличным от товарного знака, указанного в аукционной документации.

Первая часть заявки на участие в аукционе в электронной форме может содержать макет, эскиз, рисунок, чертеж, фотографию, иное изображение товара, на поставку которого заключается договор.

Пунктом 3.4. документации предусмотрены требования к описанию поставляемого товара, выполняемых работ, оказываемых услуг.

Согласно подпункту 3.4.2. документация об аукционе в электронной форме может содержать указание на товарные знаки. При указании в документации об аукционе в электронной форме на товарные знаки они должны сопровождаться словами "или эквивалент", за исключением случаев несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком. Предложение участника должно содержать следующую информацию:

а) согласие, на выполнение работ, оказание услуг на условиях, предусмотренных документацией об открытом аукционе в электронной форме, означающее согласие на использование товара, указание на товарный знак которого содержится в документации об открытом аукционе в электронной форме, или согласие и указание на товарный знак (его словесное обозначение) предлагаемого для использования товара и конкретные показатели этого товара, соответствующие значениям эквивалентности, установленным документацией об открытом аукционе в электронной форме, если участник предлагает для использования товар, который является эквивалентным товару, указанному в документации об открытом аукционе в электронной форме, при условии содержания в документации указания на товарный знак используемого товара;

б) согласие, на выполнение работ, оказание услуг на условиях, предусмотренных документацией об открытом аукционе в электронной форме, а также конкретные показатели используемого товара, соответствующие значениям, установленным документацией об открытом аукционе в электронной форме, и указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при его наличии) предлагаемого для использования товара при условии отсутствия в документации об открытом аукционе в электронной форме указания на товарный знак используемого товара.

В нижеприведенной таблице представлен сравнительный анализ технического предложения Заявителя и технического задания Заказчика, установленного документацией об аукционе.

Требования по позиция № 1 «Наконечник турбинный JNB стерильный одноразовый или эквивалент» установленные Заказчиком в техническом задании

1. Общие требования

1.1. Регистрационное удостоверение Минздрава России Наличие

Позиция № 1 «Наконечник турбинный стерильный одноразовый Китай» из технического предложения Заявителя

1. Общие требования

1.1. Регистрационное удостоверение Минздрава России Наличие

1.2. Декларация соответствия Наличие	1.2. Декларация соответствия Наличие
2. Характеристики стоматологического прямого наконечника	2. Характеристики стоматологического прямого наконечника
2.1. Высокоскоростной турбинный наконечник без повторного применения (одноразовый) Наличие	2.1. Высокоскоростной турбинный наконечник без повторного применения (одноразовый) Наличие
2.2. Одноразовый стерильный Наличие	2.2. Одноразовый стерильный Наличие
2.3. классическая форма, рифлёная ручка наконечника (надёжная фиксация в руках Наличие	2.3. классическая форма, рифлёная ручка наконечника (надёжная фиксация в руках Наличие
<u>2.4. вес наконечника неимение 20гр</u>	<u>2.4. вес наконечника неимение 20гр</u>
<u>2.5. скорость вращения неимение 0,3-0,38 мл об/м</u>	<u>2.5. скорость вращения неимение 0,3-0,38 мл об/м</u>
2.6. легкость и простота в работе Срок эксплуатации - 20 часов	2.6. легкость и простота в работе Срок эксплуатации - 20 часов
<u>2.7. диаметр бора неимение 16мм</u>	<u>2.7. диаметр бора неимение 16мм</u>
2.9. фиксация производится специальным ключом Наличие	2.9. фиксация производится специальным ключом Наличие
2.10. Соединение быстросъёмный переходник, с разъёмом Midwest (4-канальный).	2.10. Соединение быстросъёмный переходник, с разъёмом Midwest (4-канальный).
2.11.	2.11.
Корпус изготовлен из пластмассы Наличие	Корпус изготовлен из пластмассы Наличие
2.12.	2.12.
Одноточечный спрей Наличие	Одноточечный спрей Наличие
2.13. Фрикционный зажим для фиксации бора Наличие	2.13. Фрикционный зажим для фиксации бора Наличие
2.14. Не требует стерилизации и смазки. Наличие	2.14. Не требует стерилизации и смазки. Наличие
2.15. Рабочее давление 1.8-2.5 Bar. До 300,000 об/min	2.15. Рабочее давление 1.8-2.5 Bar. До 300,000 об/min
3. Комплектация	3. Комплектация
3.1. Высокоскоростной турбинный наконечник без повторного применения	3.1. Высокоскоростной турбинный наконечник без повторного применения

(одноразовый) Наличие

(одноразовый) Наличие

3.2. Инструкция по эксплуатации
Наличие

3.2. Инструкция по эксплуатации Наличие

4. Дополнительные требования

4. Дополнительные требования

4.1. Гарантийный срок не менее, мес. 12

4.1. Гарантийный срок , мес. 12

4.2. Монтаж и ввод в эксплуатацию
Наличие

4.2. Монтаж и ввод в эксплуатацию
Наличие

4.3. Документация на русском языке
Наличие

4.3. Документация на русском языке
Наличие

4.4. Гарантийное и сервисное
обслуживание Наличие

4.4. Гарантийное и сервисное
обслуживание Наличие

Как было отмечено Комиссией Управления ранее, согласно аукционной документации заявка должна содержать конкретные показатели предлагаемого к поставке товара, соответствующие указанным в ней значениям. Вместе с тем, как следует из вышеприведенного анализа, Заявителем в заявке конкретные показатели товара не представлены. Приведенные в заявке Заявителя значения при описании предлагаемого к поставке товара по пунктам 2.4, 2.5 и 2.7 повторяют установленные в техническом задании Заказчика диапазонные значения.

Кроме того, Комиссия отмечает, что на участие в Закупке включая Заявителя подано 3 заявки, 2 из которых допущены к дальнейшему участию в Закупке и двое участников указали конкретные показатели товара, что свидетельствует о том, что закупочная документация участникам была ясна, не содержала в себе двоякого толкования и не вводила в заблуждение. Напротив, допуск заявки такого участника как Заявитель, при наличии 2 заявок, оформленных в полном соответствии с требованиями закупочной документации, являлось бы предоставлением преимущества такому лицу перед другими участниками Закупки, что недопустимо в силу пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

При этом Заявитель своим правом на обращение с запросом о разъяснении неясных положений документации к Заказчику не обращался.

С учетом изложенного, Комиссия отмечает, доводы Заявителя о том, что допущенные Заказчиком опечатки в техническом задании повлияли на подачу корректного предложения не нашли своего подтверждения.

На основании пункта 1.10.1.3. закупочной документации комиссия не допускает участника закупки к участию в аукционе за несоответствие заявки требованиям аукционной документации, в том числе:

а) непредоставление сведений, предусмотренных пунктом 3.3. части II настоящей документации, или предоставление недостоверных сведений.

б) несоответствие сведений, предусмотренных пунктом 3.3. части II настоящей документации, требованиям настоящей документации об открытом аукционе в электронной форме.

При этом Комиссия 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 аукциона 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 Аукцион.

Подаявая заявку на участие в закупке, участник несет риск отклонения его заявки либо наступления иных неблагоприятных для участника последствий, связанных с несоблюдением требований документации к порядку оформления включаемых в заявку документов и сведений.

Также Заявителем было представлено в составе первой части заявки согласие, согласно которому Заявитель согласился со всеми условиями Закупки, указав, что принимает установленные в документации требования, соответственно, ему были понятны все условия оформления и участия в Закупке.

Комиссия отмечает, что, принимая участие в публично-правовой процедуре, хозяйствующий субъект в силу статьи 8 Гражданского кодекса Российской Федерации конклюдентно соглашается с её условиями и должен соответствовать требованиям Заказчика.

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.

В этой связи у Заказчика имелись правовые и фактические основания для отклонения заявки Заявителя.

Исходя из вышеизложенного, с учетом фактических обстоятельств дела, Комиссия признает жалобу Заявителя необоснованной, поскольку Заказчик оценивал документы, представленные в составе заявки такого участника на соответствие требованиям, установленным в документации.

При этом Комиссия считает необходимым отметить, что в случае несогласия с положениями документации, такие положения подлежали обжалованию в срок до окончания подачи заявок.

В свою очередь, Заявитель на заседание Комиссии не явился, действительных доказательств, подтверждающих нарушение своих прав с учетом вышеизложенных требований документации не представил.

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 «.....» (ИНН: «.....»; ОГРН: «.....») на действия «.....» (ИНН: «.....»; ОГРН: «.....») при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 03.03.2023 № ЕИ/9586/23.

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