

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-8508/2024 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

02.07.2024 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 представителя ООО «Специалист» в лице генерального директора <...>, представителя ФГБУК «Росконцерт» в лице <...>, действующего на основании доверенности от 22.05.2024 № 9,

рассмотрев жалобу ООО «Специалист» (далее — Заявитель) на действия ФГБУК «Росконцерт» (далее — Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку ламп металлогалогенных (реестровый № 32413692075, 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.

Кроме того, Заявитель оспаривает порядок описания предмета Закупки.

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 установила, что 10.06.2024 Заказчик на сайте Единой электронной торговой площадки, а также на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (<http://zakupki.gov.ru>) (далее – ЕИС), разместил информацию о проведении Закупки.

НМЦ: 1 061 702,10 руб.

Дата начала срока подачи заявок: 10.06.2024.

Дата окончания срока подачи заявок: 18.06.2024 (09:00).

Дата рассмотрения первых частей заявок: 18.06.2024.

Дата начала подачи ценовых предложений: 21.06.2024.

Дата рассмотрения вторых частей заявок: 24.06.2024.

Дата подведения итогов: 24.06.2024.

Закупочной документацией установлено, что Закупка проводится только среди субъектов малого и среднего предпринимательства, в связи с чем Заказчик обязан руководствоваться особенностями, установленными статьей 3.4 Закона о закупках.

Согласно протоколу рассмотрения первых частей заявок на участие в процедуре № 32413692075-01 от 18.06.2024 заявка Заявителя (№ 306029) отклонена на основании следующего: «Сведения, указанные в первой части заявки, не соответствуют требованиям документации, а именно:

Участник не предоставил конкретные показатели товара, соответствующие значениям, установленным в документации об электронном аукционе.

Требуемый параметр	Требуемое значение	Значение, предлагаемое участником
Индекс цветопередачи	(>93)	93

В соответствии с инструкцией по заполнению заявки на участие в аукционе в случае указания требуемого значения с использованием символа «()» вне зависимости от применения иных символов (знаков, союзов, слов), установленных настоящей инструкцией, участнику закупки необходимо представить данный показатель как значение показателя, который не может изменяться.

Отказать в допуске на основании подпункта б) пункта 2 части 16 Раздела I Информационная карта электронного аукциона».

По мнению Заявителя, действия Заказчика являются необоснованными, поскольку предложение было заполнено в соответствии с требованиями Закупочной документации.

Рассмотрев позиции Заявителя и Заказчика, а также предоставленные документы, Комиссия установила следующее.

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.

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.

Вместе с тем Комиссией установлено, что порядок подачи заявок определен в пункте 16 Информационной карты.

Согласно пункту 16 Информационной карты первая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать:

- 1) согласие участника электронного аукциона на поставку товара, выполнение работы или оказание услуги на условиях, предусмотренных документацией об электронном аукционе и не подлежащих изменению по результатам проведения электронного аукциона (такое согласие дается с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки).
- 2) при осуществлении закупки товара или закупки работы, услуги, для выполнения, оказания которых используется товар:
 - а) наименование страны происхождения товара, в соответствии с условиями допуска товаров, работ, услуг, происходящих из иностранных государств;
 - б) конкретные показатели товара, соответствующие значениям, установленным в документации об электронном аукционе, и указание на товарный знак (при наличии).

Первая часть заявки на участие в электронном аукционе, предусмотренная в настоящей документации, может содержать эскиз, рисунок, чертеж, фотографию, иное изображение товара, на поставку которого заключается Договор.

Участник аукциона несет ответственность за представление недостоверных сведений о стране происхождения товаров, указанных в заявке на участие в аукционе. Отсутствие в заявке на участие в аукционе указания (декларирования) страны происхождения поставляемого товара не является основанием для

отклонения заявки на участие в аукционе, и такая заявка рассматривается как содержащая предложение о поставке иностранных товаров.

Кроме того, разделом III Закупочной документации установлена инструкция по заполнению заявки на участие в аукционе (далее — Инструкция).

Согласно Инструкции в случае указания участником аукциона в первой части заявки конкретных показателей товара, то такие конкретные показатели товара, должны соответствовать значениям, установленным в Техническом задании (Приложение №2). Конкретные значения по всем показателям должны быть указаны участником в тех же единицах измерения (в соответствии с Международной системой единиц, СИ), которые были указаны Заказчиком относительно каждого конкретного товара.

Сведения о характеристиках товара необходимо предоставить в заявке на основе максимальных и (или) минимальных значений характеристик, а также значений характеристик товара, не подлежащих изменению, при этом в случае указания требуемого значения с использованием символа «()» вне зависимости от применения иных символов (знаков, союзов, слов), установленных настоящей инструкцией, участнику закупки необходимо представить данный показатель как значение показателя, который не может изменяться.

Комиссия установила, что Заказчиком в приложении № 1 к Техническому заданию установлены характеристики поставляемого товара «Лампа металлогалогенная»:

№ п/п	Наименование товара	Наименование страны происхождения товара	Товарный знак (при наличии)	Технические характеристики			Ед. изм.
				Требуемый параметр	Требуемое значение	Значение, предлагаемое участником	
1.	Лампа металлогалогенная			Номинальная мощность	1400		Вт
				Номинальный ток	14,7		А
				Номинальное напряжение	95,5		В
				Номинальный световой поток	≥ 118000		лм
				Цветовая температура	6000		К
				Индекс цветопередачи	(>93)		Ra
				Цоколь	PGJX28		-
				Керамический цоколь	Наличие		-
				Срок службы	≥ 750		час
				Диаметр	≤ 28		мм
				Длина	≤ 120		мм
				Длина нити накала	60		мм

			Расстояние между электродами (холод)	5,3		мм
			Совместимость с оборудованием Заказчика (Clay Paky Scenius Profile)	Да		-

Вместе с тем Заявителем указана характеристика по показателю «Индекс цветопередачи» – «93», которая не соответствует параметрам, заявленным в техническом задании.

Комиссия, изучив Закупочную документацию, пришла к выводам о том, что согласно Техническому заданию требуемое значение по показателю «Индекс цветопередачи» – «(>93)», то есть значение данного показателя должно быть больше 93. При этом независимо от фактического конкретного значения данного показателя при подаче заявки необходимо указать значение параметра «Индекс цветопередачи» как (>93).

Таким образом, Заявитель не представил показатели товара, соответствующие значениям, установленным в Закупочной документации.

Кроме того, Комиссией установлено, что на участие в Закупке подано 6 заявок, из которых было допущено 3 заявки, что свидетельствует о том, что документация участникам ясна, не содержала в себе двоякого толкования и не вводила в заблуждение.

При таких обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу, что фактически заявка Заявителя не соответствует требованиям Закупочной документации, а равно у Заказчика имелись правовые основания для отклонения заявки Заявителя.

Относительно довода Заявителя о нарушении порядка описания предмета Закупки Комиссия сообщает следующее.

По правилам статьи 18.1 Закона о защите конкуренции жалоба может быть подана либо лицом, подавшим заявку на участие в торгах, либо лицом, не подавшим заявку на участие в торгах в случае, если обжалуется порядок размещения информации о проведении торгов либо порядок подачи заявок на участие в торгах.

Согласно информации в ЕИС датой окончания подачи заявок на участие в Закупке является 18.06.2024.

Таким образом, Комиссия отмечает, что оспариваемые Заявителем положения документации и порядок размещения информации подлежали обжалованию до окончания срока подачи заявок, а именно не позднее 18.06.2024.

В противном случае, реализация такого права за пределами окончания срока подачи заявок необоснованно затрагивает права и законные интересы иных

участников Закупки, которые подали заявки в соответствии с условиями Документации.

Согласно статье 10 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, «действия в обход закона» с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом). Не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

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.

Указанное означает недопустимость применения со стороны антимонопольного органа мер публично-правового принуждения на основании жалобы лица, не посчитавшего необходимым со своей стороны оспорить положения конкурсной документации до момента подачи своей заявки на участие в этой закупке, а попытавшегося обойти эти требования и впоследствии стремящегося сорвать закупочную процедуру после непризнания его победителем этой закупки.

Обратное будет противоречить не только балансу частных и публичных интересов, но и принципам добросовестной реализации и защиты своих гражданских прав (часть 3 статьи 1 ГК РФ), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (часть 4 статьи 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (часть 1 статьи 10 ГК РФ).

Учитывая изложенное, Комиссия приходит к выводу, что обжалование Заявителем положений документации после принятия участия в самой закупочной процедуре не подлежит рассмотрению антимонопольным органом в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, так как Заявитель, принимая участие в публично-правовой процедуре, в силу статьи 8 Гражданского кодекса Российской Федерации конклюдентно соглашается с ее условиями, в связи с чем презюмируется позиция участника о признании таких условий соответствующими положениям антимонопольного законодательства, в связи с чем обжалование участником Закупки положений документации и порядок размещения информации о закупке после окончания срока подачи заявок свидетельствует о злоупотреблении своим правом на обжалование процедуры.

При таких обстоятельствах, учитывая положения части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия отмечает, что оспаривание положений

документации и порядок размещения информации, которые, по мнению Заявителя, противоречат действующему законодательству Российской Федерации, подлежали обжалованию до окончания срока подачи заявок.

Вместе с тем жалоба Заявителя была подана в антимонопольный орган 31.07.2023, то есть после окончания срока подачи заявок на участие в Закупке.

Таким образом, Заявитель не может обжаловать указанные действия Заказчика при проведении Закупки, в связи с чем у Комиссии отсутствуют правовые основания для рассмотрения жалобы Заявителя в части оспаривания положений документации и порядка размещения информации о закупке.

В соответствии с письмом ФАС России от 25.06.2019 № МЕ/53183/19 жалоба на положения документации о закупке может быть направлена любым лицом в антимонопольный орган до окончания срока подачи заявок на участие в закупке.

Аналогичная правовая позиция изложена в постановлении Девятого арбитражного апелляционного суда от 07.06.2021 по делу № А40-178288/20.

В связи с изложенным, Комиссией принято решение об оставлении жалобы Заявителя в указанной части без рассмотрения в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

На основании изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Специалист» (ИНН:7703718140; ОГРН:1107746246410) на действия ФГБУК «Росконцерт» (ИНН:7704011869; ОГРН:1027700067450) при проведении Закупки в части отклонения заявки — необоснованной, в части оспаривания положений документации — оставить жалобу без рассмотрения.

2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмом Московского УФАС России от 25.06.2024 № НП/25397/24.

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