

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-13474/2022 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

07.09.2022 г. Москва

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

Председательствующего:

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей от ИП Палий Н.Н., АО «Мосводоканал»,

рассмотрев жалобу... на действия АО «Мосводоканал» (далее — Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на поставку аккумуляторных батарей для специализированной техники АО «Мосводоканал» в 2022-2023 гг (реестровый № 32211626967, 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, оператора 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, Заявитель обжалует неправомерное отклонение заявки на участие в Закупке.

В своей жалобе Заявитель указывает, что при подаче заявки он выразил согласие на поставку товара, соответствующего требованиям документации, в связи с чем, отклонение его заявки неправомерно.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, и на заседание Комиссии представил письменные возражения, а также иные истребованные антимонопольным органом документы.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссией установлено следующее.

Согласно части 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).

Из смысла требований части 1 статьи 2 Закона о закупках следует, что при установлении требований в документации заказчика руководствуются собственным Положением о закупках и самостоятельно устанавливают требования к участникам, которые не должны противоречить требованиям Конституции Российской Федерации, Гражданского кодекса Российской Федерации, Закону о закупках, других федеральных законов и иных нормативных правовых актов Российской Федерации.

В соответствии с частью 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.

Исходя из положений части 10 статьи 4 Закона о закупках, потребности Заказчика являются определяющим фактором при установлении им соответствующих требований.

Согласно Протоколу рассмотрения первых частей заявок на участие в процедуре № 32211626967 от 29.12.2022 заявку Заявителя отклонили по следующим основаниям:

«На основании п. 13.4.4 и пп. 2 п 24.2 Положения о закупках товаров, работ, услуг для нужд АО «Мосводоканал» в связи с несоответствием заявки на участие требованиям документации о закупке: отсутствует информация о фактических характеристиках (конкретных показателях) товара, в Техническом предложении участника

- по поз. №20 предлагается «Аккумулятор стартерный, емкость аккумулятора, Ач - 92 95.», требуется Техническим заданием аукционной документации «Аккумулятор стартерный, емкость аккумулятора, Ач - $\geq 92 \leq 95$.»;

- по поз. №27 предлагается «Аккумулятор стартерный, емкость аккумулятора, Ач - 115 120.», требуется Техническим заданием аукционной документации «Аккумулятор стартерный, емкость аккумулятора, Ач - $\geq 115 \leq 120$.»».

Согласно пункту 13.4.4. Положения о закупке в случае несоответствия заявки на участие требованиям документации о закупке, в том числе наличия в таких заявках предложения о цене договора, превышающей установленную начальную (максимальную) цену договора, либо срок выполнения работ (оказания услуг, поставки товара) превышает срок, установленный документацией о закупке такая заявка подлежит отклонению.

Согласно подпункту 2 пункта 24.2. Положения о закупках при осуществлении закупки товара или закупки работы, услуги, для выполнения, оказания которых используется товар первая часть заявки на участие в аукционе в электронной форме должна содержать:

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.

Согласно пункту 13 Информационной карты Закупки первая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать согласие участника электронного аукциона на поставку товара по Форме 1 Части III «Образцы форм и документов для заполнения участниками закупки».

Согласно Форме 1 «СОГЛАСИЕ УЧАСТНИКА ЗАКУПКИ НА ПОСТАВКУ ТОВАРОВ (ВЫПОЛНЕНИЕ РАБОТ, ОКАЗАНИЕ УСЛУГ) участники в Техническом предложении должны указать сведения о предлагаемых товарах предоставляются участником по каждой позиции технического задания. **Информация о фактических характеристиках и комплектации товара предоставляется в соответствии с техническим заданием. Участник закупки представляет по вышеприведенной форме информацию о товарном знаке (его словесном обозначении) (при наличии), фирменном наименовании (при наличии), производителе (при наличии), технических характеристиках и стране происхождения товара.**

Требования к поставляемому товару установлены Приложением №1 к Техническому заданию.

Аккумулятор стартерный (2014003970)	отсутствует	QUICK MASTER	Аккумулятор стартерный I Тип - кислотный, изготовлен по технологии AGM. Тип обслуживания - необслуживаемый. Тип корпуса - клеммы утоплены. Вид клемм - конус EURO. Размещение клемм - стандартное. Полярность - обратная. Напряжение, В - 12. Емкость аккумулятора, Ач - $\geq 92 \leq 95$. Ток стартера, А - 850. Размер, Ширина, мм - 180. Размер, Длина, мм - 355. Размер, Высота, мм - 200. Комплектация - залитый, заряженный, гарантийный талон.	Россия
---	-------------	-----------------	---	--------

Аккумулятор стартерный	отсутствует	QUICK	Аккумулятор стартерный I Тип - кислотный. Тип обслуживания - необслуживаемый. Тип корпуса - клеммы выступающие. Вид клемм - конус. Размещение клемм - стандартное. Полярность - обратная. Напряжение, В - 12. Емкость	Россия
---------------------------	-------------	-------	---	--------

(2016004175)		MASTER	аккумулятора, Ач - $\geq 115 \leq 120$. Ток стартера, А - 850. Размер, Ширина, мм - 180. Размер, Длина, мм - 415. Размер, Высота, мм - 236. Комплектация - залитый, заряженный, гарантийный талон.	
--------------	--	--------	---	--

При этом, в составе своей заявки Заявитель указал следующие параметры поставляемого товара:

Аккумулятор стартерный (2014003970)	отсутствует	QUICK MASTER	Аккумулятор стартерный I Тип - кислотный, изготовлен по технологии AGM. Тип обслуживания - необслуживаемый. Тип корпуса - клеммы утоплены. Вид клемм - конус EURO. Размещение клемм - стандартное. Полярность - обратная. Напряжение, В - 12. Емкость аккумулятора, Ач - 92 95 . Ток стартера, А - 850. Размер, Ширина, мм - 180. Размер, Длина, мм - 355. Размер, Высота, мм - 200. Комплектация - залитый, заряженный, гарантийный талон.	Россия
-------------------------------------	-------------	--------------	--	--------

Аккумулятор стартерный (2016004175)	отсутствует	QUICK MASTER	Аккумулятор стартерный I Тип - кислотный. Тип обслуживания - необслуживаемый. Тип корпуса - клеммы выступающие. Вид клемм - конус. Размещение клемм - стандартное. Полярность - обратная. Напряжение, В - 12. Емкость аккумулятора, Ач - 115 120 . Ток стартера, А - 850. Размер, Ширина, мм - 180. Размер, Длина, мм - 415. Размер, Высота, мм - 236. Комплектация - залитый, заряженный, гарантийный талон.	Россия
-------------------------------------	-------------	--------------	--	--------

Таким образом, представленный в Техническом предложении Заявителя поставляемый товар не соответствует требованиям Технического задания по позиции № 20 «Аккумулятор стартерный (2014003970)» и позиции № 27 «Аккумулятор стартерный (2016004175)» и на основании пункта 13.4.4. и подпункта 2 пункта 24.2 Положения о закупке подлежит отклонению.

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 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.

При этом Комиссия принимает во внимание, что на участие в Закупке подано 5 заявок, 4 из которых допущены к дальнейшему участию, что свидетельствует о том, что документация участникам ясна, не содержала в себе двоякого толкования и не вводила в заблуждение.

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.

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 Российской Федерации в сфере закупок, 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 жалобы Заявителя.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ... на действия АО «Мосводоканал» (ИНН: 7701984274, ОГРН: 1127747298250) при проведении Закупки необоснованной.

2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 02.09.2022 № НП/46138/22.

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