

## РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-12091/2022 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

17.08.2022

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 представителей ФГП ВО ЖДТ России,

в отсутствие представителей ООО «Промтехресурс», извещенных надлежащим образом о дате, месте и времени рассмотрения жалобы по существу письмом Московского УФАС России от 10.08.2022 № ЕИ/41789/22;

рассмотрев жалобу ООО «Промтехресурс» (далее также - Заявитель) на действия ФГП ВО ЖДТ России (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 электротоваров для нужд Могочинского отряда филиала ФГП ВО ЖДТ России на Забайкальской железной дороге (реестровый №32211577280, далее — Закупка) (далее - Жалоба),

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, мотивированная неправомерным отклонением заявки.

Рассмотрение жалобы проводилось в дистанционном режиме посредством видеоконференцсвязи.

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.

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. При этом в жалобе Заявителя содержится указание о рассмотрении жалобы в отсутствие представителя Заявителя.

Таким образом, учитывая, что указанное лицо надлежащим образом извещено о способе рассмотрения жалобы заблаговременно, Комиссия Московского УФАС считает возможным провести дистанционное рассмотрение жалобы в его отсутствие.

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.

27.07.2022 Заказчик на сайте электронной торговой площадки ООО «РТС-тендер», а также на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (<http://zakupki.gov.ru>) (далее – ЕИС), разместил информацию о проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на поставку электротоваров для нужд Могочинского отряда филиала ФГП ВО ЖДТ России на Забайкальской железной дороге (реестровый № 32211577280) (далее – аукцион, закупка).

Начальная цена контракта — 327 651,00 руб.

Дата начала срока подачи заявок на участие в закупке: с 27.07.2022.

Дата и время окончания срока подачи заявок на участие в закупке: «05» августа 2022г. 11-00 (МСК).

Заявителем была подана заявка (Порядковый № 3) на участие, которая в последствии протоколом рассмотрения первых частей заявок на участие в аукционе № 2460264 (32211577280) участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства от 08.08.2022 отклонена от дальнейшего участия в закупке, на основании несоответствия заявки по составу, содержанию и оформлению (в поданной заявке в п. 1, п. 6, п. 19 отсутствует указание на товарный знак предлагаемого к поставке товара, что противоречит пп. 14.2 п. 14 раздела «Общие положения» аукционной документации»).

Заявитель с отклонением заявки не согласился, указав в своей жалобе, что товары п. 1, п. 6, п. 19 заявки соответствуют приведенной в документации инструкции заказчика. Заявитель также отмечает, что согласно документации участнику закупки необходимо указывать товарный знак в своей заявке при наличии такого товарного знака, поскольку в инструкции указано: «товарный знак (при наличии)».

Таким образом, Заявитель утверждает, что им были указаны все конкретные значения товара, страна происхождения товара и в том числе конкретные технические характеристики товара, следовательно у Заказчика не было основания отклонять заявку.

Вместе с тем поскольку товарный знак согласно документации указывается при наличии, то по мнению Заявителя, Заказчик противоречит своей же инструкции и формам по заполнению заявки, ввиду того, что в документации нет указания на необходимость сообщать об отсутствии товарного знака, наименования модели, марки, знака обслуживания, фирменного наименования предлагаемого товара.

Заказчик 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 Федерального закона от 18.07.2011 г. № 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 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 требованиям части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе установленные заказчиком требования к качеству, техническим характеристикам товара, работы, услуги, к их безопасности, к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы и иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

В соответствии с п. 14.2 аукционной документации: «Первая часть заявки должна содержать следующую информацию (Инструкция по заполнению заявки участником аукциона представлена в пункте 15 документации):

1. Согласие участника аукциона на поставку товара с декларированием наименования страны происхождения товара, либо согласие участника аукциона на выполнение работы или оказание услуги на условиях, предусмотренных документацией об аукционе (раздел III «Описание предмета закупки» настоящей документации) и не подлежащих изменению по результатам проведения аукциона;

2. При осуществлении закупки товара или осуществлении закупки работы, услуги, для выполнения или оказания которых используется товар:

а) декларирование наименования страны происхождения поставляемого товара;

б) конкретные показатели товара, соответствующие значениям, предусмотренных документацией об аукционе (раздел III «Описание предмета закупки» настоящей документации), и указание на товарный знак (при наличии). Информация, предусмотренная настоящим подпунктом, включается в заявку на участие в аукционе в случае отсутствия в документации об аукционе указания на товарный знак или в случае, если участник закупки предлагает товар, который обозначен товарным знаком, отличным от товарного знака, указанного в документации об аукционе.

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

В соответствии с п. 15 аукционной документации утверждена инструкция по заполнению заявки участником аукциона.

«Возможные варианты содержания первой части заявки в зависимости от предложения участника и требований документации:

1. В случае если, в настоящей документации указан товарный знак, сопровождаемый словами «(или эквивалент)», и установлены показатели (min,max,const):

- предложение участника закупки содержит указанный в документации товарный знак, то участник закупки вправе указать конкретные показатели товара;

- предложение участника закупки содержит товарный знак, отличный от указанного в документации, или товар без товарного знака, то участнику закупки необходимо указать конкретные показатели товара, соответствующие значениям, установленным в документации в отношении показателей min, max, const и товарный знак (при наличии), отличный от указанного в документации».

Раздел V аукционной документации содержит образцы форм для заполнения участниками закупки (рекомендуемые формы).

Комиссия Управления проанализировав техническое задание, инструкцию по заполнению заявки и заявку Заявителя, установила следующие несоответствия по позициям п. 1, п. 6, п. 19.

Согласно Техническому заданию Заказчика установлены следующие характеристики:

№ п/п	ОКПД 2	Наименование	Характеристики	Ед. изм.	Кол-во
1	27.40.3	Светодиодный светильник LLT SPO-108-PRO или эквивалент	Назначение - офисный, размещение - настенно-потолочный, тип цоколя - встроенный светодиодный светильник (LED), материал арматуры - металл, высота не менее 2,3 см, длина не менее 119,5 см, ширина не менее 7,5 см, вес не менее 0,42 кг. Мощность не менее 36 Ватт, шт. 16 напряжение - от 220 до 240 В, цветовая температура не менее 6500 К. Свет холодный белый, световой поток не менее 2700 лм, внешний вид - форма прямоугольная, цвет арматуры белый.		

6	27.40.21.110	Светильник аварийного освещения SKAT LT-2330 LED Бастион или эквивалент	LT-2330 или	Напряжение питания - В187-242 50Гц, емкость батареи не менее 4 Ач, количество светодиодов не менее 30, габаритные размеры не менее 265х68х55 мм, сила света - не менее 30х2500 мКд, масса - не более 0,39 кг.	шт.	6
9	26.30.50.111	Извещатель «Рапид» или эквивалент		Охранный инфракрасный пассивный	шт.	1

Таким образом, из вышеизложенного раздела III аукционной документации следует, что «Описание предмета закупки» в техническом задании в п. 1: «Светодиодный светильник LLT SPO-108-PRO» или эквивалент», п. 6: «Светильник аварийного освещения SKAT LT-2330 LED Бастион или эквивалент», п. 19: «Извещатель «Рапид» или эквивалент» указаны товарные знаки (модели, производитель), сопровождаемые словами «(или эквивалент)» с указанными техническими параметрами эквивалентности закупаемого товара, что подразумевает под собой наличие у данного вида товара соответствующего товарного знака (модели, производителя) или отличного от указанного Заказчиком.

При этом согласно заявке Заявителя указаны следующие характеристики по позициям п. 1, п. 6, п. 19:

№ п/п	Наименование товара	Указание на товарный знак (модель, производитель) (если имеется)	Ед. изм.	Кол-во	Наименование страны происхождения товара	Указание номера реестровой записи из реестра промышленной продукции или реестра российской радиоэлектронной продукции	Требуемые параметр значение	Параметр значение, предлагаемое участником
1	Светодиодный светильник			шт.	16	Китай	-	Назначение - Назначение - офисный, размещение - настенно-размещение - потолочный, тип настенно- цоколя - потолочный, встроенный тип цоколя - встроенный светодиодный светильник (LED), материал светодиодный (LED), материал арматуры - арматуры - металл, высота не менее 2,3 металл, высота 2,5 см, длина не менее 119,5 см, 120 см, ширина ширина не 7,5 см, вес 0,42 кг. вес не менее 0,42 кг. Мощность не 36 Ватт, напряжение - от 220 до 240 В, напряжение - 240 В, цветовая температура цветовая температура не менее 6500 6500 К. Свет К. Свет холодный белый, световой поток 3200 лм, холодный белый, световой поток 3200 лм, внешний вид -

					не менее 2700 лм, внешний вид - форма прямоугольная, цвет арматуры белый.	форма прямоугольная, цвет арматуры белый.
6	Светильник аварийного освещения	-	шт. 6	Китай	-	Напряжение питания - В 187-242 50Гц, (характеристика указана в соответствии с данными завода изготовителя)
					емкость батареи не менее 4 Ач, количество светодиодов не менее 30, габаритные размеры не менее 265х68х55 мм, сила света - не менее 30х2500 мКд, масса - не более 0,39 кг.	емкость батареи 4 Ач, количество светодиодов 30, габаритные размеры 265х68х55 мм, сила света - 30х2500 мКд, масса - 0,39 кг.
19	Извещатель	-	шт. 1	Россия	-	Охранный инфракрасный пассивный

Комиссия отмечает, что в заявке Заявителя по вышеизложенным позициям не указан товарный знак (модель, производитель), но указанные параметры и значения товара по п. 1, п. 6 и п. 19, предлагаемые участником отличаются от указанных в техническом задании аукционной документации.

Кроме того, параметры и значения товара по п. 6 сопровождаются в заявке фразой: «характеристика указана в соответствии с данными завода изготовителя», что позволяет предположить о том, что товар имеет товарный знак (модель, производителя), но участник не указал соответствующий товарный знак товара.

Заявитель в своей жалобе ссылается, что Заказчик противоречит своей же инструкции и формам по заполнению заявки, отмечая, что товарный знак указывается при наличии, однако Комиссия принимает во внимание, что Заявителем в составе жалобы не представлено доказательств, что у предложенного им товара по п. 1, п. 6 и п. 19 отсутствует товарный знак (модель, производитель).

В связи с вышеизложенным, Комиссия считает решение Закупочной комиссии Заказчика об отклонении заявки Заявителя правомерным, принятым в соответствии с требованиями закупочной документации и требований Закона о закупках.

Заявитель на заседание Комиссии не явился, доказательств обратного не представил.

Также Комиссия отмечает, что в случае наличия вопросов, Заявитель имел право направить Заказчику запрос о даче разъяснений положений документации, однако данным правом не воспользовался.

На участие в закупке подано 7 заявок. В 5 заявках участников содержатся наименования торговых знаков (моделей, производителя) предлагаемых к поставке товаров, соответствующие или отличные от указанного товарного знака в аукционной документации, что подтверждает его наличие у данных наименований закупаемого товара. Из 7 заявок, отклонено 2.

Комиссия отмечает, что закупочная документация размещена Заказчиком на официальном сайте, находится в свободном доступе, требования, указанные в конкурсной документации, предъявляются в равной степени ко всем участникам закупки, что не нарушает принципы конкуренции, а также права и законные интересы участников закупки, поскольку были известны еще до подачи заявки.

Доказательств ограничения конкуренции Заявителем в адрес Комиссии не представлено, а Комиссией не установлено.

Дополнительно Комиссия отмечает, что в случае несогласия с положениями закупочной документации, Заявитель был вправе обжаловать до окончания срока подачи заявок.

При этом 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.

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 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).

Таким образом, 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 ООО «Промтехресурс» (ИНН: 7707355811, ОГРН: 5157746099011) на действия ФГП ВО ЖДТ России (ИНН: 7701330105; ОГРН: 1037701021841) при проведении Закупки - необоснованной.
2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмом Московского УФАС России от 10.08.2022 № ЕИ/41789/22.

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