

РЕШЕНИЕ

**по делу № 077/07/00-10564/2023 о нарушении
процедуры торгов и порядка заключения договоров**

16.08.2023 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 представителя ГАУЗ «СП № 53 ДЗМ»,

в отсутствие ИП Лутцевой М.В., уведомленной надлежащим образом о дате, месте и времени заседания письмом Московского УФАС России от 08.08.2023 № ЕИ/33620/23,

рассмотрев жалобу ИП Лутцевой М.В. (далее - Заявитель) на действия ГАУЗ «СП № 53 ДЗМ» (далее - Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на оказание услуг по фрезерным зуботехническим работам и зуботехническим изделиям ГАУЗ «СП № 53 ДЗМ» в 2023 году (реестровый № 32312581561, 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, мотивированная необоснованной отменой первой версии протокола рассмотрения вторых частей заявки, неуказанием причины отклонения заявки Заявителя во второй версии протокола, а также необоснованным отклонением заявки.

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. Также Заявителем было направлено ходатайство о рассмотрении жалобы в его отсутствие.

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.

Согласно доводам жалобы, нарушение со стороны Заказчика выразилось в неправомерной отмене протокола рассмотрения вторых частей заявок от 24.07.2023 № 32312581561-03.

Заявитель считает, что действия Заказчика по пересмотру уже принятого решения о допуске заявки Заявителя к участию в закупке является неправомерным.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, указывая, что участник был правомерно отклонен за несоответствие требованиям документации.

Также Заказчик пояснил, что отмена протокола рассмотрения вторых частей заявок от 24.07.2023 № 32312581561-03 была необходима в связи с допущенной технической ошибкой при рассмотрении заявок участников.

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.

Извещение о проведении Закупки с начальной (максимальной) ценой

договора в размере 2 986 279,33 руб. размещено в единой информационной системе в сфере закупок (адрес в сети «Интернет» - www.zakupki.gov.ru) 13.07.2023.

Дата и время окончания срока подачи заявок (по местному времени заказчика) — 20.07.2023 09:00.

Дата рассмотрения первых частей заявок — 20.07.2023.

Дата рассмотрения вторых частей заявок — 24.07.2023.

Дата подведения итогов — 27.07.2023.

Протоколом заседания закупочной комиссии по рассмотрению первых частей заявок от 27.07.2023 № 32312581561-03 (далее — Протокол), Заявителю (порядковый номер - № 1114678) отказано в допуске к участию в закупке по следующему основанию: «у участника отсутствует собственное оборудование и заключен договор на исполнение заявленных в аукционе услуг со сторонней организацией, что не предусмотрено условиями аукционной документации. Кроме того, участником не представлена обязательная к заполнению Форму № 6 «Справка о материально-технических ресурсах», подтверждающая наличие оборудования необходимого для выполнения заявленного вида работ».

В соответствии с пунктом 4 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны место, условия и сроки (периоды) поставки товара, выполнения работы, оказания услуги.

Согласно положениям Технического задания раздела «Общие требования к изготовлению зуботехнических конструкций» Заказчиком для параметра «Использование оборудования на аутсорсинге» установлено значение «отсутствие».

Комиссией установлено, что Заявитель в первой части заявки указал об отсутствии использования оборудования на аутсорсинге. В связи с чем, был допущен к рассмотрению вторых частей заявок.

Однако, в составе вторых частей заявок, Заявителем был представлен договор от 10.01.2023 № ЗТЛ-10.01.2023 на выполнение работ по изготовлению индивидуальных зуботехнических изделий, заключенный между ИП Лутцевой М.В. и ООО «Зуботехническая лаборатория», что в последствии стало причиной отклонения заявки Заявителя.

Обосновывая свою позицию Заявитель указал, что требованиями пункта 20 Информационной карты установлена возможность привлечения

соисполнителей.

Комиссия оценивает доводы Заявителя критически, поскольку Заявитель представил в заявке противоречивую информацию об отсутствии использования оборудования на аутсорсинге.

В свою очередь, подача Заявителем заявки на участие в торгах в настоящем случае является акцептом оферты в контексте статьи 438 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее — ГК РФ), поскольку согласно пункту 1 статьи 438 ГК РФ акцептом признается ответ лица, которому адресована оферта, о ее принятии.

Акцепт должен быть полным и безоговорочным.

Поскольку подача заявки на участие в торгах является акцептом оферты, при том, что заявка соответствует всем требованиям закупочной документации, у заказчика (организатора торгов) возникает обязанность заключить контракт на условиях, заявки и положениях закупочной документации как это предусмотрено частью 29 статьи 3.4 Закона о закупках.

При этом Заявитель не подавал запросы на разъяснения положений Закупочной документации, в связи с чем Комиссия приходит к выводу, что условия проведения закупочной процедуры были ясны Заявителю и понятны.

При закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки (пункт 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках).

В материалы дела не представлено доказательств применения спорных положений Закупочной документации не в равной степени к участникам Закупки.

Комиссия также отмечает, что Заявитель конклюдентно согласился (пункт 1 статьи 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 (пункт 3 статьи 1 ГК РФ), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (пункт 4 статьи 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (пункт 1 статьи 10 ГК РФ).

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки конкретных фактических обстоятельств, установленных на заседании и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу о необоснованности данного довода.

Также основанием для отклонения заявки Заявителя послужило отсутствие обязательной к заполнению Формы № 6 «Справка о материально-технических ресурсах».

В соответствии с частью 1 статьи 3 Закона о закупках, заказчики руководствуются следующими принципами:

- 1) информационная открытость закупки;
- 2) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки;
- 3) целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и

реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика;

4) отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизменяемых требований к участникам закупки.

Согласно части 6 статьи 3 Закона о закупках Заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. Не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

В качестве приложения к Техническому заданию Заказчиком установлена форма предоставления справки о материально-технических ресурсах (форма № 6).

В соответствии с пунктом 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

В свою очередь, согласно пункту 1.4.2 аукционной документации, для подтверждения соответствия обязательным требованиям, указанным в пункте 1.4.1, участник процедуры закупки в составе второй части заявки на участие в аукционе должен приложить следующие документы:

1.4.2.1 наименование, фирменное наименование (при наличии), адрес юридического лица в пределах места нахождения юридического лица, учредительный документ, если участником конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства является юридическое лицо;

1.4.2.2 фамилия, имя, отчество (при наличии), паспортные данные, адрес места жительства физического лица, зарегистрированного в качестве индивидуального предпринимателя, если участником конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства является индивидуальный предприниматель;

1.4.2.3 идентификационный номер налогоплательщика участника

конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства или в соответствии с законодательством соответствующего иностранного государства аналог идентификационного номера налогоплательщика (для иностранного лица);

1.4.2.4 идентификационный номер налогоплательщика (при наличии) учредителей, членов коллегиального исполнительного органа, лица, исполняющего функции единоличного исполнительного органа юридического лица, если участником конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства является юридическое лицо, или в соответствии с законодательством соответствующего иностранного государства аналог идентификационного номера налогоплательщика таких лиц;

1.4.2.5 копия документа, подтверждающего полномочия лица действовать от имени участника конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства, за исключением случаев подписания заявки:

а) индивидуальным предпринимателем, если участником такой закупки является индивидуальный предприниматель;

б) лицом, указанным в едином государственном реестре юридических лиц в качестве лица, имеющего право без доверенности действовать от имени юридического лица (далее в настоящей статье - руководитель), если участником такой закупки является юридическое лицо;

1.4.2.6 копии документов, подтверждающих соответствие участника конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся предметом закупки, за исключением случая, предусмотренного подпунктом «е» пункта 9 настоящей части;

1.4.2.7 копия решения о согласии на совершение крупной сделки или о последующем одобрении этой сделки, если требование о наличии указанного решения установлено законодательством Российской Федерации и для участника конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства заключение по результатам такой закупки договора либо предоставление обеспечения заявки на участие в такой закупке (если требование об обеспечении заявок установлено заказчиком в извещении об осуществлении такой закупки, документации о конкурентной закупке), обеспечения исполнения договора (если требование об обеспечении исполнения договора

установлено заказчиком в извещении об осуществлении такой закупки, документации о конкурентной закупке) является крупной сделкой;

Как было указано ранее, пунктом 19 информационной карты также не установлены требования к представлению справки о материально-технических ресурсах в составе заявки.

Таким образом, в отсутствие соответствующего требования среди требований к составу заявки у закупочной комиссии Заказчика отсутствовали правовые основания для отклонения заявки Заявителя в связи непредоставлением формы о материально-технических ресурсах.

Исходя из этого, Комиссия приходит к выводу, что заявка Заявителя отклонена с нарушениями части 1,6 статьи 3 Закона о закупках.

Доказательств обратного Заказчиком на заседание Комиссии не представлено.

Таким образом, Комиссия приняла решение о признании данного довода обоснованным.

Также Заявитель ссылается на то, что протокол рассмотрения вторых частей заявок от 27.07.2023 № 32312581561-03 не содержит указаний на положения документации о закупке, которым не соответствует заявка Заявителя.

Таким образом, по мнению Заявителя, установить, в чем именно заключается причина отклонения, не представляется возможным.

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.

Протоколом заседания закупочной комиссии по рассмотрению вторых частей заявок от 27.07.2023 № 32312581561-03 (далее — Протокол), Заявителю (№ 1114678) отказано в допуске к участию в закупке по следующему основанию: «несоответствие участника закупки требованиям документации».

В соответствии с частью 13 статьи 3.2 Закона о закупках, протокол, составляемый в ходе осуществления конкурентной закупки (по результатам этапа конкурентной закупки), должен содержать следующие сведения:

- 1) дата подписания протокола;
- 2) количество поданных на участие в закупке (этапе закупки) заявок, а

также дата и время регистрации каждой такой заявки;

3) результаты рассмотрения заявок на участие в закупке (в случае, если этапом закупки предусмотрена возможность рассмотрения и отклонения таких заявок) с указанием в том числе:

а) количества заявок на участие в закупке, которые отклонены;

б) оснований отклонения каждой заявки на участие в закупке с указанием положений документации о закупке, извещения о проведении запроса котировок, которым не соответствует такая заявка;

4) результаты оценки заявок на участие в закупке с указанием итогового решения комиссии по осуществлению закупок о соответствии таких заявок требованиям документации о закупке, а также о присвоении таким заявкам значения по каждому из предусмотренных критериев оценки таких заявок (в случае, если этапом конкурентной закупки предусмотрена оценка таких заявок);

5) причины, по которым конкурентная закупка признана несостоявшейся, в случае ее признания таковой;

6) иные сведения в случае, если необходимость их указания в протоколе предусмотрена положением о закупке.

Кроме того, согласно подпункту «б» пункта 3 части 13 статьи 3.2 Закона о закупках, в протоколе должны быть указаны в том числе основания отклонения каждой заявки на участие в закупке с указанием положений документации о закупке, которым не соответствует такая заявка.

Комиссия отмечает, что в настоящем случае Заказчиком не указано положений Закупочной документации, в соответствии с которыми заявка была признана несоответствующей.

Комиссией установлено, что протокол составлен с нарушением подпункта «б» пункта 3 части 13 статьи 3.2 Закона о закупках.

На основании изложенного, Комиссия приходит к выводу об обоснованности доводов жалобы в указанной части.

При этом предписание в данном случае не выдается, поскольку Заказчиком по результатам Закупки заключен договор от 08.08.2023 № 32312581561 с соблюдением сроков, предусмотренных Законом о защите конкуренции.

Руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ИП Лутцевой М.В. ".." на действия **ГАУЗ «СП № 53 ДЗМ»** ".." при проведении Закупки частично обоснованной.
2. Установить в действиях Заказчика нарушение части 1 статьи 3 и части 6 статьи 3 Закона о закупках, пункта 3 части 13 статьи 3.2 Закона о закупках.
3. Обязательное к исполнению предписание об устранении допущенных нарушений Заказчику не выдавать, в связи с заключением договора от 08.08.2023 № 32312581561.

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