

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-1948/2023 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

14.02.2023 г. Москва

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

Председательствующего Комиссии:

<...> — заместителя начальника отдела антимонопольного контроля торгов,

членов Комиссии:

<...> — главного специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля торгов,

<...> — специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля торгов,

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей ООО «Варяг-Комплект» и ФГАУ «НМИЦ «МНТК «Микрохирургия глаза» им. акад. С.Н.Федорова» Минздрава России,

рассмотрев жалобу ООО «Варяг-Комплект» (далее — Заявитель) на действия ФГАУ «НМИЦ «МНТК «Микрохирургия глаза» им. акад. С.Н.Федорова» Минздрава России при проведении запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку расходных материалов для ремонта и обслуживания зданий и сооружений (реестровый № 32312071190, далее — Закупка),

в соответствии со статьями 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.**

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 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, Заказчиком необоснованно отклонил заявку Заявителя, соответствующую требованиям документации.

Представитель 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.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчика 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.

Частью 2 статьи 2 Закона о закупках установлено, что положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок определения и обоснования начальной (максимальной) цены договора, цены договора, заключаемого с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком), включая порядок определения формулы цены, устанавливающей правила расчета сумм, подлежащих уплате заказчиком поставщику (исполнителю, подрядчику) в ходе исполнения договора (далее - формула цены), определения и обоснования цены единицы товара, работы, услуги, определения максимального значения цены договора, порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 настоящего Федерального закона, порядок 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 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.

Комиссией установлено, что извещение о проведении Закупки опубликовано Организатором закупки на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (<http://zakupki.gov.ru>) (далее – ЕИС) 07.02.2023.

Протоколом рассмотрения и оценки заявок от 08.02.2023 № 6804 заявка Заявителя (№ 9793) была отклонена в связи с несоответствием заявки требованиям к составу, содержанию и оформлению, а именно в составе заявки не представлены сведения о наименовании производителя, модели, артикуле и т.д. предлагаемого для поставки товара (поз. № 1; 4-18; 20-23; 27-31; 33; 34; 36; 38-41 заявки на участие), что не соответствует требованиям пункта 3.6.9 раздела I, форме 2 раздела IV извещения о закупке.

В соответствии с частью «в» подпункта 1 пункта 5.1.10 Положения о закупке товаров, работ, услуг Федерального государственного автономного учреждения «Национальный медицинский исследовательский центр «Межотраслевой научно-технический комплекс «Микрохирургия глаза» имени академика С.Н.Федорова» Министерства здравоохранения Российской Федерации, утвержденного решением наблюдательного совета Федерального государственного автономного учреждения «Национальный медицинский исследовательский центр «Межотраслевой научно-технический комплекс «Микрохирургия глаза» имени академика С.Н.Федорова» Министерства здравоохранения Российской

Федерации от «30» сентября 2022 года Протокол № 9 (далее - Положение), если иное не установлено в документации и (или) извещении о закупке, предложение на поставку товара, выполнение работ, оказание услуг должно содержать конкретные показатели, соответствующие значениям, установленным документацией о закупке, и указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при его наличии), наименование страны происхождения, наименование производителя, модель, артикул и т.д. предлагаемого для поставки товара при условии отсутствия в документации о закупке указания на товарный знак, наименование производителя, модель, артикул товара.

Аналогичные требования к описанию предлагаемого к поставке товара содержит часть «в» подпункта 1 пункта 3.6.9 раздела I извещения о закупке.

Кроме того, Форма 2 «ПРЕДЛОЖЕНИЕ УЧАСТНИКА ЗАКУПКИ» содержит требование к указанию наименования товара (включая товарный знак (при наличии), наименование производителя и т. д.).

Комиссией установлено, что Заявителем в форме 2 «ПРЕДЛОЖЕНИЕ УЧАСТНИКА ЗАКУПКИ» не содержатся сведения о наименовании производителя, модели, артикуле и т.д. предлагаемого для поставки товара (поз. № 1; 4-18; 20-23; 27-31; 33; 34; 36; 38-41 заявки на участие).

Вместе с тем, по мнению Заявителя, неуказание товарного знака не может являться основанием для отклонения товара, поскольку участник закупки не обязан обладать предлагаемым к поставке товаром на момент подачи заявки, а также в связи с тем, что товарный знак не относится к функциональным и техническим характеристикам товара.

Кроме того, Заявитель со ссылкой на письмо ФАС России от 19.06.2019 № МЕ/51304/19 указывает на то, что неуказание товарного знака при наличии в документации указания на ГОСТ, которому должен соответствовать предлагаемый товар, не может являться основанием для отклонения заявки.

Комиссия, рассмотрев указанные доводы Заявителя, отмечает, что согласно письму ФАС России от 19.06.2019 № МЕ/51304/19 указанное письмо затрагивает вопросы о применении положений Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд». Вместе с тем рассматриваемая Закупка проводится Заказчиком в рамках Закона о закупках, в связи с чем ссылка Заявителя на ФАС России от 19.06.2019 № МЕ/51304/19 является не обоснованной.

Кроме того, Комиссия отмечает, что необходимость указания в техническом предложении сведений о наименовании производителя, модели, артикуле и т.д. предлагаемого к поставке товара закреплено в закупочной документации. При этом в случае, если указанное требование будет исключено из извещения, у Заказчика не будет возможности заблаговременно осуществить проверку соответствия вновь поставляемого товара техническим характеристикам, указанным в закупочной документации.

В свою очередь, Заявитель на момент подачи заявки положения документации не оспаривал, с запрос разъяснений в адрес Заказчика не обращался, тем самым согласился с установленными требованиями.

Комиссия отмечает, что 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).

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 Закупки 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 Закупку.

Согласно части 6 статьи 3 Закона о закупках 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.

Требование о предоставлении в составе заявки сведений о наименовании производителя, модели, артикуле и т.д. предъявлено в **равной мере ко всем участникам закупки**, а равно у Заявителя не имелось оснований для непредставления указанных сведений.

В соответствии с пунктом 8.3.6 Положения комиссия не оценивает и отклоняет котировочные заявки, если они не соответствуют требованиям, установленным в извещении о запросе котировок, или предложенная в котировочных заявках цена товаров, работ, услуг превышает максимальную цену, указанную в извещении о проведении запроса котировок.

Учитывая, что заявка Заявителя не содержала сведений, предоставление которых предусмотрено документацией, Комиссия считает решение комиссии по закупкам об отклонении заявки Заявителя правомерным, принятым в соответствии с требованиями документации и требований Закона о закупках.

При этом Комиссия считает необходимым отметить, что в силу части 8 ГК РФ, подавая заявку на участие в Закупке, Заявитель конклюдентно согласился с условиями проведения конкурентной процедуры, в том числе порядком оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, а равно принял на себя риски по отклонению заявки в случае представления документов, не отвечающих такому порядку.

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 Закона 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 (пункт 3 статьи 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – 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 жалобы.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Варяг-Комплект» (ИНН:6319247275; ОГРН:1206300036106) на действия ФГАУ «НМИЦ «МНТК «Микрохирургия глаза» им. акад. С.Н.Федорова» (ИНН:7713059497; ОГРН:1027739714606) при проведении Закупки необоснованной.

2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмом Московского УФАС России от исх. от 09.02.2023 № НП/6093/23.

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