РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-11987/2021 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

14.07.2021 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 представителей ООО «ПЕПСИКО ХОЛДИНГС» и ГЛАВУПДК ПРИ МИД РОССИИ;

в отсутствие представителей ООО ЭТП ГПБ, извещенных надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 12.07.2021 № ЕИ/41051/21,

рассмотрев жалобу ООО «ПЕПСИКО ХОЛДИНГС» (далее — Заявитель) на действия ГЛАВУПДК ПРИ МИД РОССИИ (далее — Заказчик) при проведении запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку безалкогольных напитков, соков и нектаров для нужд филиала ГлавУпДК при МИД России МЗК «Москоу Кантри Клаб» (реестровый № 32110372670, 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.

Согласно доводам жалобы, Заявитель считает неправомерным определение победителя закупочной процедуры.

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.

В ходе рассмотрения жалобы установлено следующее.

10.06.2021 на официальном сайте zakupki.gov.ru размещено извещение о проведении открытого запроса котировок в электронной форме на поставку безалкогольных напитков, соков и нектаров для нужд филиала ГлавУпДК при МИД России МЗК «Москоу Кантри Клаб».

Заявитель указывает, что нарушение со стороны Заказчика при проведении закупочной процедуры выразилось в неправомерном определении победителя Закупки. Также в действиях Заказчика Заявитель усматривает нарушение статьи 17 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с протоколом рассмотрения предложений и подведения итогов № 285/2/2021-МКК от 24.06.2021 победителем закупки признан участник № 1 (ООО «Кока-Кола Эйчбиси Евразия»). В свою очередь, заявка участника № 2 (Заявитель) отклонена на основании закупочной документации, а именно подпункта 5.2.3.4: предложение участника по пунктам 1, 6, 9 не соответствует Техническому заданию.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения.

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 первую очередь, необходимо отметить, что в ходе заседания Заявитель на вопрос Комиссии сообщил, что просит рассмотреть жалобу в рамках "короткой" процедуры в соответствии со статьей 18.1 Закона о защите конкуренции.

В свою очередь, в рамках рассмотрения жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, у антимонопольного органа отсутствует возможность рассмотрения доводов о нарушении статьи 17 Закона о защите конкуренции. Указанный правовой подход подтверждается позицией Верховного Суда Российской Федерации, отраженной в определении от 02.10.2017 № 309-КГ17-7502 по делу № А50-9299/2016, в связи с чем рассмотрение жалобы в рамках статьи 17 Закона о защите конкуренции не представляется возможным в рамках выбранной Заявителем процедуры административного обжалования.

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.

При организации и проведении закупочной процедуры Заказчик руководствуется Законом о закупках, Положением о закупке Федерального государственного унитарного предприятия «Главное производственно-коммерческое управление по обслуживанию дипломатического корпуса при Министерстве иностранных дел Российской Федерации» (далее - Положение) и иными нормативными правовыми актами, регулирующими закупки товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц.

В соответствии с пунктом 19 информационной карты закупочной документации участник представляет в составе заявки предложение о функциональных характеристиках (потребительских свойствах) и качественных характеристиках отдельных товаров используемых при оказании услуг, выполнении работ (Приложение № 3 к извещению «Предложение о качестве товаров, работ, услуг», далее - Предложение). В Предложении должны содержаться показатели, соответствующие значениям, установленным извещением.

Требования к характеристикам и потребительским свойствам закупаемых товаров установлены в Техническом задании к документации (Приложение 9 к закупочной

документации).

В соответствии с подпунктом 5.2.3.4 закупочной документации, Комиссия по осуществлению закупок принимает решение об отказе в допуске к участию в запросе котировок при несоответствии участника запроса котировок или поданной им заявки требованиям извещения, в том числе наличие в такой заявке предложения о цене договора, превышающем начальную (максимальную) цену договора, а в случае установления предельной цены договора - начальную (максимальную) цену единицы товара, работы, услуги, а так же начальную (максимальную) цену группы единиц товаров, работ, услуг.

По результатам рассмотрения заявки Заявителя установлено, что Предложение по пунктам 1, 6, 9 не соответствует Техническому заданию к документации по объему товаров, а именно:

1) в пункте 1 Технического задания указано: «Напиток безалкогольный сильногазированный Кока—Кола (Coca-Cola), 0,33 л стекло» — в заявке указано «Напиток безалкогольный сильногазированный ароматизированный «Пепси-Кола» 0,25 л стекло»;

2) в пункте 6 Технического задания указано: «Напиток безалкогольный сильногазированный Фанта (Fanta) апельсин, 0,33 стекло» — в заявке указано «Напиток безалкогольный сильногазированный ароматизированный «Миринда» вкус Апельсина, объемом 0,25 л стекло»;

3) в пункте 9 Технического задания указано: «Напиток безалкогольный сильногазированный Спрайт (Sprite), 0,33 стекло» — в заявке указано «Напиток безалкогольный сильногазированный ароматизированный «Сэвен Ап», объемом 0,25 л стекло».

В связи с изложенным заявка признана не соответствующей требованиям Технического задания.

Заказчик указывает, что 25.06.2021 опубликован протокол рассмотрения предложений и подведения итогов от 24.06.2021 № 285/2/2021 - МКК, в котором допущена техническая ошибка, выражающаяся в отсутствии информации о несоответствии заявки ООО «ПепсиКо Холдингс» требованиям документации и признании его победителем. Тем не менее, в настоящее время данная редакция протокола является недействующей.

28.06.2021 Заказчиком указанная ошибка обнаружена и исправлена в новой редакции протокола от 24.06.202 № 285/2/2021-МКК. В указанном протоколе содержится информация о причинах отклонения заявки Заявителя с указанием положений документации, которым заявка не соответствует.

При этом возможность внесения изменений в протокол прямо предусмотрена пунктом 37 Положения о размещении в единой информационной системе информации о закупке, утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 10.09.2012 № 908.

Кроме того, указанная ошибка не повлияла на права и законные интересы заявителя в связи с тем, что фактически имелись основания для отклонения заявки участника, что не опровергалось представителем Заявителя на заседании

Комиссии. Вместе с тем доводы Заявителя о том, что с учетом положений технического задания требованиям документации соответствовала заявка только одного производителя не могут быть приняты в связи с тем, что Заявитель принял участие в закупке и согласился с требованиям документации, а обжалование ее положений было возможно исключительно до окончания срока подачи заявок.

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 по данному доводу жалобы.

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 действия заказчика помимо субъективной оценки таких действий не представлено.

В этой связи, Комиссия не усматривает в действиях Заказчика нарушение положений Закона о защите конкуренции и признает жалобу Заявителя необоснованной.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Заявителя на действия Заказчика
при проведении Закупки необоснованной.

2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмом Московского УФАС России от 12.07.2021 № ЕИ/41051/21.