

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-11705/2024 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

04.09.2024

г. Москва

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

Председательствующего:

«...»,

членов Комиссии:

«...»,

«...»,

«...»,

рассмотрев жалобу ООО ПКФ «ПИК» (далее — Заявитель) на действия АО «Росгазификация» (далее - Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку дефектоскопа многоканального вихретокового для нужд АО «Росгазификация» (реестровый № 32413854324, 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, в том числе направленная письмом Саратовского УФАС России от 30.08.2024 № «...».

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.

В своей жалобе Заявитель выражает несогласие с отклонением своей заявки от участия в Закупке.

По мнению Заявителя, предлагаемый им к поставке товар полностью соответствует требованиям Заказчика, в связи с чем отклонение его заявки является неправомерным.

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.

В соответствии с частью 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.

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 силу части 6 статьи 3 Закона о закупка 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.

Извещение о проведении Закупки опубликовано на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок 30.07.2024.

Дата начала срока подачи заявок: 30.07.2024.

Дата и время окончания подачи заявок (по местному времени): 15.08.2024 11:00.

Дата подведения итогов: 22.08.2024.

Начальная (максимальная) цена договора: 48 345 600,00 рублей.

При проведении закупочных процедур Заказчик руководствуется требованиями Положения о закупках товаров, работ, услуг АО «Росгазификация», утвержденного Советом директоров АО «Росгазификация» (протокол от 21.06.2024 № 29) (далее — Положение).

В соответствии с протоколом рассмотрения первых/технических частей заявок по процедуре от 19.08.2024 № 32413854324 заявка Заявителя отклонена от участия в Закупке по следующим основаниям: «В заявке участника указаны недостоверные сведения о товаре в части характеристики «Предел допускаемой основной приведенной погрешности измерения потерянной толщины стенки».

Согласно пункту 4 Информационной карты предметом Закупки является поставка дефектоскопа многоканального вихретокового для нужд АО «Росгазификация».

Требования к функциональным, техническим и качественным характеристикам предмета закупки указаны в Приложении №1 к документации «Техническое задание».

В соответствии с пунктом 6.2 Закупочной документации первая часть заявки на участие в закупке должна содержать следующие сведения:

а) согласие участника закупки на поставку товара, выполнение работы или оказание услуги на условиях, предусмотренных документацией об аукционе в электронной форме и не подлежащих изменению по результатам проведения аукциона в электронной форме;

б) при осуществлении закупки товара или закупки работы, услуги, для выполнения, оказания которых используется товар:

- наименование страны происхождения товара;

- конкретные показатели товара, соответствующие значениям, установленным в документации об аукционе, и указание на товарный знак (при наличии).

в) первая часть заявки на участие в аукционе в электронной форме также может содержать эскиз, рисунок, чертеж, фотографию, иное изображение товара, на поставку которого заключается договор

В силу пункта 16.1 Закупочной документации в первой части аукционной заявки участник должен представить техническое предложение, а также документы, предоставляемые в подтверждение соответствия предлагаемых участником товаров, работ, услуг в случае, если предоставление таких документов предусмотрено извещением и документацией. Техническое предложение предоставляется в электронной форме.

Согласно пункту 16.2 Закупочной документации техническое предложение должно содержать все показатели и характеристики товаров, работ, услуг, условия исполнения договора, предусмотренные извещением и документацией о проведении аукциона и необходимые для рассмотрения и оценки аукционной заявки участника. Характеристики товаров, работ, услуг должны быть изложены таким образом, чтобы при рассмотрении и оценке заявок не допускалось их неоднозначное толкование, числовые показатели при описании характеристик товаров, работ, услуг должны быть указаны в абсолютных величинах. Все условия аукционной заявки участника понимаются заказчиком буквально, в случае расхождений показателей, изложенных цифрами и прописью, приоритет имеют написанные прописью.

В соответствии с пунктом 16.3 Закупочной документации все условия, указанные в техническом предложении, должны быть изложены таким образом, чтобы заказчик мог определить конкретные показатели, характеристики предлагаемых товаров, работ, услуг, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик, требования к описанию участниками такой закупки выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом конкурентной закупки, их количественных и качественных характеристик.

В силу пункта 16.5 Закупочной документации если участником закупки предлагается эквивалентный товар, участник в техническом предложении должен указать по каждому наименованию эквивалентного товара марку (при наличии), модель, название, производителя, конкретные характеристики и их значения, соответствующие требованиям извещения и документации о проведении закупки. В случае непредставления указанной информации товар не будет рассматриваться как эквивалентный.

В соответствии с подпунктом 4 пункта 9.9 Закупочной документации заявка на участие в закупке признается не соответствующей требованиям, установленным документацией об аукционе в электронной форме, и подлежит отклонению в случае наличия недостоверности приведенных в заявке сведений и

недействительность представляемых документов (в том числе по сроку действия и т. д.).

Приложением №1 к Техническому заданию установлены характеристики к поставляемому оборудованию, в том числе: «Предел допускаемой основной приведенной погрешности измерения потерянной толщины стенки: не более $\pm 10\%$ ».

Комиссией установлено, что Заявителем предложен к поставке Портативный вихретоковый (электромагнитный) дефектоскоп Корсар-16К со следующей характеристикой: «Предел допускаемой основной приведенной погрешности измерения потерянной толщины стенки: $\pm 10\%$ ».

В силу пункта 9.5 Закупочной документации Заказчик вправе проверять достоверность сведений, информации и документов, содержащихся в заявках участников, путем получения сведений из любых официальных источников, использование которых не противоречит законодательству Российской Федерации, в том числе официальных сайтов государственных органов и организаций в сети Интернет.

Согласно пункту 1 статьи 20 Федерального закона от 26.06.2008 № 102-ФЗ «Об обеспечении единства измерений» (далее — Закон об обеспечении единства измерений) нормативные правовые акты Российской Федерации, нормативные документы, информационные базы данных, международные документы, международные договоры Российской Федерации в области обеспечения единства измерений, сведения об аттестованных методиках (методах) измерений, единый перечень измерений, относящихся к сфере государственного регулирования обеспечения единства измерений, сведения о государственных эталонах единиц величин, применяемых в сфере государственного регулирования обеспечения единства измерений, сведения об утвержденных типах стандартных образцов или типах средств измерений, сведения о результатах поверки средств измерений, сведения о результатах мониторинга состояния системы обеспечения единства измерений, прогнозирования измерительных потребностей экономики и общества образуют Федеральный информационный фонд по обеспечению единства измерений. Ведение Федерального информационного фонда по обеспечению единства измерений и предоставление содержащихся в нем сведений организует федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий функции по оказанию государственных услуг и управлению государственным имуществом в области обеспечения единства измерений.

В соответствии с подпунктом 3 статьи 20 Закона об обеспечении единства измерений порядок создания и ведения Федерального информационного фонда по обеспечению единства измерений, передачи сведений в него и внесения изменений в данные сведения, предоставления содержащихся в нем документов и сведений устанавливается федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по выработке государственной политики и нормативно-правовому регулированию в области обеспечения единства измерений.

Приказом Минпромторга России от 28.08.2020 № 2906 «Об утверждении порядка создания и ведения Федерального информационного фонда по обеспечению единства измерений, передачи сведений в него и внесения изменений в данные сведения, предоставления содержащихся в нем документов и сведений» утвержден порядок создания и ведения федерального информационного фонда

по обеспечению единства измерений, передачи сведений в него и внесения изменений в данные сведения, предоставления содержащихся в нем документов и сведений (далее — Порядок).

В силу пункта 1 Порядка настоящий Порядок устанавливает правила создания и ведения Федерального информационного фонда по обеспечению единства измерений (далее - Фонд), передачи сведений в него, внесения изменений в данные сведения, предоставления содержащихся в нем документов и сведений.

В соответствии с пунктом 2 Порядка фонд создается с целью обеспечения потребности граждан, общества и государства в получении объективной и достоверной информации согласно части 1 статьи 20 Федерального закона от 26 июня 2008 № 102-ФЗ «Об обеспечении единства измерений», используемой в целях защиты жизни и здоровья граждан, охраны окружающей среды, животного и растительного мира, обеспечения обороны и безопасности государства, в том числе экономической безопасности.

Согласно пункту 4 Порядка ведение Фонда, включая предоставление содержащихся в нем документов и сведений, организует Федеральное агентство по техническому регулированию и метрологии.

В соответствии со статьей 9 Закона об обеспечении единства измерений в сфере государственного регулирования обеспечения единства измерений к применению допускаются средства измерений утвержденного типа, прошедшие поверку в соответствии с положениями настоящего Федерального закона, а также обеспечивающие соблюдение установленных законодательством Российской Федерации об обеспечении единства измерений обязательных требований, включая обязательные метрологические требования к измерениям, обязательные метрологические и технические требования к средствам измерений, и установленных законодательством Российской Федерации о техническом регулировании обязательных требований. В состав обязательных требований к средствам измерений в необходимых случаях включаются также требования к их составным частям, программному обеспечению и условиям эксплуатации средств измерений. При применении средств измерений должны соблюдаться обязательные требования к условиям их эксплуатации.

Техническим заданием Заказчика установлен комплект документов, входящий в состав комплекта поставки, где установлено обязательство предоставления с товаром копии свидетельства о внесении в Государственный реестр средств измерений Российской Федерации.

Таким образом, информация, сведения и технические характеристики оборудования, предлагаемого участниками к поставке, должны соответствовать информации, документам и техническим характеристикам оборудования, представленным в Федеральном информационном фонде по обеспечению единства измерений (fgis.gost.ru).

В Федеральном информационном фонде по обеспечению единства измерений (fgis.gost.ru) опубликованы сведения об оборудовании Дефектоскоп многоканальный электромагнитный Корсар-16К АКАСКАН № «...». Изготовитель: Общество с ограниченной ответственностью «АКА-Скан» (ООО «АКА-Скан»).

Согласно Описанию типа средства измерений, утвержденного приказом Федерального агентства по техническому регулированию и метрологии от 17.04.2023 №847 Дефектоскоп многоканальный электромагнитный Корсар-16K AKASCAN имеет следующие характеристики: «Пределы допускаемой абсолютной погрешности измерений глубины искусственных дефектов (с использованием электромагнитного преобразователя), %, не более: $\pm(8+0,2 \cdot h)$, где h - измеренное значение глубины, %», «Пределы допускаемой абсолютной погрешности измерений глубины искусственных (с использованием вихретокового преобразователя), мм, не более: $\pm(0,05+0,3 \cdot h)$, где h - измеренное значение глубины, мм».

Как пояснил Заказчик, в соответствии с указанной формулой для электромагнитного преобразователя, при глубине искусственных дефектов более 10% погрешность начинает расти линейно и не соответствует требованиям технического задания Заказчика. В качестве примера Заказчик указывает, что в случае, если глубина дефекта составляет 90%, то погрешность измерения составит 26%.

Комиссия отмечает, что, указывая иные пределы допускаемой погрешности с возможностью последующего изготовления оборудования с требуемыми характеристиками, Заявитель фактически предлагает иное оборудование, которое не внесено в реестр средств измерений и не прошло необходимые формальные и существенные проверочные процедуры, на основании которых данное средство измерений включено в список измерительных устройств, для которых установлены официальные технические нормативы и правила метрологической поверки.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что Заявителем в составе технического предложения указаны недостоверные сведения о характеристиках поставляемого оборудования «Предел допускаемой основной приведенной погрешности измерения потерянной толщины стенки: $\pm 10\%$ ».

Комиссия также отмечает, что в соответствии с пунктом 5 статьи 13 Закона об обеспечении единства измерений порядок проведения поверки средств измерений, требования к знаку поверки и содержанию свидетельства о поверке устанавливаются федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по выработке государственной политики и нормативно-правовому регулированию в области обеспечения единства измерений.

В силу пункта 6 статьи 13 Закона об обеспечении единства измерений сведения о результатах поверки средств измерений передаются в Федеральный информационный фонд по обеспечению единства измерений проводящими поверку средств измерений юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями в срок, установленный в порядке, предусмотренном частью 5 настоящей статьи. Состав сведений о результатах поверки средств измерений и порядок включения указанных сведений в Федеральный информационный фонд по обеспечению единства измерений определяются в порядке, утверждаемом федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по выработке государственной политики и нормативно-правовому регулированию в области обеспечения единства измерений, в соответствии с частью 3 статьи 20 настоящего Федерального закона.

Приказом Минпромторга России от 31.07.2020 № 2510 «Об утверждении порядка

проведения поверки средств измерений, требований к знаку поверки и содержанию свидетельства о поверке» утвержден Порядок проведения поверки средств измерений (далее — Порядок проверки).

Согласно пункту 4 Порядка проверки результатами поверки средств измерений в соответствии с частью 4 статьи 13 Федерального закона № 102-ФЗ являются сведения о результатах поверки средств измерений, включенные в Федеральный информационный фонд по обеспечению единства измерений.

Таким образом, при проведении проверки характеристик предлагаемого Заявителем оборудования Заказчик мог руководствоваться сведениями, размещенными в Федеральном информационном фонде по обеспечению единства измерений.

При этом, согласно сведениям с Федерального информационного фонда по обеспечению единства измерений дефектоскоп многоканальный электромагнитный Корсар-16К AKASCAN, рег. №88811-23 не соответствует характеристике «Предел допускаемой основной приведенной погрешности измерения потерянной толщины стенки: $\pm 10\%$ ».

Комиссия отмечает, что исходя из правовой позиции Верховного Суда Российской Федерации, изложенной в постановлении от 24.02.2005 № 3 «О судебной практике по делам о защите чести и достоинства граждан, а также деловой репутации граждан и юридических лиц», под не соответствующими действительности сведениями понимаются утверждения о фактах или событиях, которые не имели места в реальности во время, к которому относятся оспариваемые сведения.

В настоящем случае Заказчик обладал информацией, что представленное Заявителем техническое предложение содержит недостоверные сведения о наличии у предлагаемого оборудования характеристики «Предел допускаемой основной приведенной погрешности измерения потерянной толщины стенки: $\pm 10\%$ ».

При таких обстоятельствах заявка Заявителя подлежала отклонению от участия в Закупке на основании подпункта 4 пункта 9.9 Закупочной документации.

На основании изложенного, Комиссия не усматривает нарушения антимонопольного законодательства со стороны Заказчика, так как при отклонении заявки Заявителя Заказчик действовал в соответствии с требованиями собственной документации, требования которой применялись в равной степени ко всем участникам Закупки.

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).

При этом доводы Заявителя о том, что прибор портативный вихретоковый дефектоскоп TiS 8C не зарегистрирован в ФГИС «Аршин», в связи с чем не может получить свидетельство о поверке средств измерений не принимались к учету Комиссией, поскольку в соответствии с частью 13 статьи 3 Закона о закупках рассмотрение жалобы антимонопольным органом должно ограничиваться только доводами, составляющими предмет обжалования.

Также жалоба Заявителя также содержит ссылки на несоблюдение Заказчиком требований статьи 14.3 Закона о защите конкуренции.

В рамках процедуры, предусмотренной статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, антимонопольный орган рассматривает жалобы на процедуру проведения торгов и порядок заключения договора.

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 14.3 Закона о защите конкуренции, поскольку такие действия подлежат рассмотрению в порядке главы 9 Закона о защите конкуренции.

В свою очередь, Заявитель не лишен возможности подать отдельное заявление о нарушении антимонопольного законодательства в рамках главы 9 Закона о защите конкуренции.

Таким образом, при рассмотрении настоящей жалобы в названном порядке Комиссией данный довод жалобы оставлен без рассмотрения.

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 в части отклонения заявки, в части довода о недобросовестной конкуренции — об оставлении без рассмотрения.

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

РЕШИЛА:

1. Оставить жалобу ООО ПКФ «ПИК» (ИНН: «...»; ОГРН: «...») на действия АО «Росгазификация» (ИНН: «...»; ОГРН: «...») при проведении Закупки в части довода о недобросовестной конкуренции без рассмотрения, в остальной части — жалобу признать необоснованной.

2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмом Московского УФАС России от 02.09.2024 № «...».

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