



УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ
ПО СВЕРДЛОВСКОЙ ОБЛАСТИ

РЕШЕНИЕ

по жалобе № 066/01/18.1-1586/2023

г. Екатеринбург

17.05.2023 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области по рассмотрению жалоб на действия организатора торгов (далее по тексту – Комиссия) в составе:

*_

посредством использования интернет–видеоконференции, которая обеспечивает возможность участия сторон, в 09-30 при участии представителей:

– заказчика в лице ОАО «РЖД» – *

– в отсутствие представителей заявителя в лице ООО «ФДМ Вектор», уведомленного надлежащим образом о времени и месте рассмотрения жалобы,

рассмотрев жалобу ООО «ФДМ Вектор» (вх. № 9957-ЭП/23 от 05.05.2023 г.) с информацией о нарушении заказчиком в лице ОАО «РЖД» Федерального Закона от 05 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» при осуществлении закупки путем проведения запроса котировок среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме на право заключения договора поставки продукции мебельной (извещение № 1034/ЗКТЭ-ЦДЗС/23), в порядке ст. 18.1 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее по тексту – Закон о защите конкуренции)

У С Т А Н О В И Л А:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области поступила жалоба ООО «ФДМ Вектор» (вх. № 9957-ЭП/23 от 05.05.2023 г.) с информацией о нарушении заказчиком в лице ОАО «РЖД» Федерального Закона от 05 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее по тексту – Закон о закупках) при осуществлении закупки путем проведения запроса котировок среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме на право заключения договора поставки продукции мебельной (извещение № 1034/ЗКТЭ-ЦДЗС/23), соответствующая требованиям части 6 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

В своей жалобе заявитель указывает, что заявка ООО «ФДМ Вектор» неправомерно отклонена от участия в закупочной процедуре. Кроме того, заявитель оспаривает положения извещения об осуществлении запроса котировок в электронной форме.

Относительно доводов заявителя на положения извещения, Комиссия сообщает следующее.

По правилам 18.1 Закона о защите конкуренции жалоба может быть подана либо лицом, подавшим заявку на участие в торгах, либо лицом, не подавшим заявку на участие в торгах в случае, если обжалуется порядок размещения информации о проведении торгов либо порядок подачи заявок на участие в торгах.

В соответствии с ч. 10 ст. 3 Закона о закупках любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», с учетом особенностей, установленных статьей 3 Закона о закупках, действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки. Обжалование осуществляется в случаях, установленных частью 10 статьи 3 Закона о закупках.

При этом в соответствии с частью 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 законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

Из системного толкования вышеназванных норм следует, что обжаловать действия (бездействия) субъектов контроля Закона о закупках по основаниям, предусмотренным частью 10 статьи 3 Закона о закупках вправе любые лица, чьи права и законные интересы нарушены неправомерными действиями (бездействием) субъектов контроля Закона о закупках.

При этом необходимо учитывать, что согласно ч. 11 ст. 3 Закона о закупках в случае, если обжалуемые действия (бездействие) совершены заказчиком, комиссией по осуществлению закупок, оператором электронной площадки после окончания установленного в извещении срока подачи заявок на участие в закупке, обжалование таких действий (бездействия) может осуществляться только участником закупки, подавшим заявку на участие в закупке.

Таким образом, жалоба на извещение может быть направлена любым лицом в антимонопольный орган до окончания срока подачи заявок на участие в закупке.

Комиссия также отмечает, что заявитель конклюдентно согласился (п. 1 ст. 8 ГК РФ) на все условия извещения в момент подачи им заявки на участие в закупке.

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 по тексту – 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).

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 доводов жалобы в части обжалования положений извещения.

Комиссия также отмечает, что оспариваемые заявителем положения извещения подлежали обжалованию до окончания срока подачи заявок, а именно не позднее 12.04.2023 г. 06:00 (МСК).

В противном случае, реализация такого права за пределами окончания срока подачи заявок необоснованно затрагивает права и законные интересы иных участников закупки, которые подали заявки в соответствии с условиями извещения.

Согласно статье 10 ГК РФ, не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, «действия в обход закона» с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом). Не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

Учитывая изложенное, Комиссия приходит к выводу, что обжалование заявителем положений извещения после принятия участия в самой закупочной процедуре не подлежит рассмотрению антимонопольным органом в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, так как заявитель, принимая участие в публично-правовой процедуре, в силу статьи 8 Гражданского кодекса Российской Федерации конклюдентно соглашается с ее условиями, в связи с чем презюмируется позиция участника о признании таких условий соответствующими положениям антимонопольного законодательства, в связи с чем обжалование участником закупки извещения после окончания срока подачи заявок свидетельствует о злоупотреблении своим правом на обжалование процедуры.

Таким образом, заявитель не может обжаловать указанные действия заказчика при проведении закупки, в связи с чем у Комиссии отсутствуют правовые основания для рассмотрения жалобы заявителя в части оспаривания положений извещения.

Согласно ч. 2 ст. 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; акты и (или) действия (бездействие) уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, могут быть обжалованы юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем, права или законные интересы которых, по их мнению, нарушены в результате осуществления в отношении таких лиц процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства, либо предъявления требования осуществить процедуру, не включенную в исчерпывающий перечень процедур в соответствующей сфере строительства (далее в настоящей статье – заявитель).

В соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции в соответствии с правилами настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы, в том числе, на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или 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 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», 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 ч. 20 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися, нарушений порядка осуществления в отношении юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, являющихся субъектами градостроительных отношений, процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона.

В соответствии с ч. 1 ст. 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 (далее по тексту – Положение о закупке).

В силу ч. 2 ст. 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 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.

30.03.2023 г. в Единой информационной системе размещено извещение № 1034/ЗКТЭ-ЦДЗС/23 на право заключения договора поставки продукции мебельной.

Начальная (максимальная) цена договора 4 578 991.39 руб.

28.04.2023 г. закупочной комиссией была проведена процедура рассмотрения заявок, по итогам которой составлен протокол № 1034/ЗКТЭ-ЦДЗС/23/1 от 28.04.2023 г., подписанный присутствующими на заседании членами комиссии.

Согласно протоколу № 1034/ЗКТЭ-ЦДЗС/23/1 от 28.04.2023 г. заявка ООО «ФДМ Вектор» с регистрационным номером 3 была отклонена от участия в закупочной процедуре на основании п. 3.6.5.1 приложения к извещению проведению запроса котировок, в связи с несоответствием заявки требованию пункта 3.15.1. приложения к извещению о проведении запроса котировок, а именно: согласно сведений о предоставлении товаров российского происхождения в указанных в сведениях об участнике запроса котировок доля товаров, произведенных в Российской Федерации, из общего объема закупки составляет 100 %, при этом в техническом предложении Участника по позициям № 1-24 отсутствует ИНН производителя, что не соответствует форме технического предложения участника, представленной в приложении № 1.3 к извещению о проведении запроса котировок.

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 (ч. 6 ст. 3 Закона о закупках).

В соответствии с ч. 9 ст. 4 Закона о закупках в извещении об осуществлении конкурентной закупки должны быть указаны следующие сведения:

7) порядок, дата начала, дата и время окончания срока подачи заявок на участие в закупке (этапах конкурентной закупки) и порядок подведения итогов конкурентной закупки (этапов конкурентной закупки);

9) иные сведения, определенные положением о закупке.

Участником запроса котировок, согласно п. 3.1.1 части III «Порядок проведения запроса котировок» Приложения к извещению, признается любое юридическое лицо или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника запроса котировок, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала, за исключением юридического лица, являющегося иностранным агентом в соответствии с Федеральным законом от 14 июля 2022 г. № 255-ФЗ «О контроле за деятельностью лиц, находящихся под иностранным влиянием», либо любое физическое лицо или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника запроса котировок, в том числе индивидуальный предприниматель или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника запроса котировок, за исключением физического лица, являющегося иностранным агентом в соответствии с Федеральным законом от 14 июля 2022 г. № 255-ФЗ «О контроле за деятельностью лиц, находящихся под иностранным влиянием», соответствующие условиям отнесения к субъектам малого и среднего предпринимательства в соответствии с требованиями статьи 4 Федерального закона от 24 июля 2007 г. № 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» или соответствующие требованиям Федерального закона от 27 ноября 2018 г. № 422-ФЗ «О проведении эксперимента по установлению специального налогового режима «Налог на профессиональный доход» и подавшие в установленные сроки и в установленном порядке заявку на участие в запросе котировок. Лица (в том числе лица, выступающие на стороне участника), не являющиеся субъектами малого и среднего предпринимательства или не применяющие специальный налоговый режим «Налог на профессиональный доход», не вправе принимать участие в таком запросе котировок.

На основании п. 3.1.6 части III «Порядок проведения запроса котировок» Приложения к извещению, подавая заявку, участник подтверждает, что ознакомился с условиями документации о закупке, согласен с ними и возражений не имеет.

В силу п. 3.12.1. части III «Порядок проведения запроса котировок» Приложения к извещению, котировочная заявка должна содержать всю указанную в извещении информацию и документы, должна быть оформлена в соответствии с требованиями извещения. Котировочная заявка действует 120 (сто двадцать) дней с даты окончания срока подачи заявок. При этом, котировочная заявка участника, не соответствующая требованиям извещения, отклоняется (п. 3.12.2 части III «Порядок проведения запроса котировок» Приложения к извещению).

В составе котировочной заявки участник должен представить техническое предложение, подготовленное по форме технического предложения участника, представленной в приложении № 1.3 к извещению о проведении запроса котировок, а также документы, предоставляемые в подтверждение соответствия предлагаемых участником товаров, работ, услуг в случае, если предоставление таких документов предусмотрено приложением № 1.1 к извещению. Техническое предложение предоставляется в электронной форме (п. 3.15.1 части III «Порядок проведения запроса котировок» Приложения к извещению).

Форма технического предложения определена частью II раздела «Форма технического предложения» Приложения 1.3 к извещению о проведении запроса котировок:

4. Наименование ¹ предложенных товаров, их количество (объем)						
Наименование товара	Марка, чертёж	Технические регламенты, ГОСТ, ОСТ, ТУ, ТО, ТС и иные нормативно-технические документы	Сорт, размер	Ед. изм.	Количество (объем)	Производитель
Указать наименование товара, с	С указанием марки (при наличии),	С указанием Технические регламенты, ГОСТ, ОСТ, ТУ, ТО, ТС и иные	Указать согласно	Указат ь ед. изм.	Указать количество (объем)	Участник должен указать наименование

¹ Если объем информации большой, то сведения, содержащиеся в данном пункте таблицы, участник может указать в приложении, при условии указания в данном разделе технического предложения следующей формулировки: «наименование, количество (объем) товаров, работ, услуг указаны в приложении № __ к техническому предложению».

указанием марки (при наличии), модели (при наличии)	модели (при наличии), чертежа	нормативно-технические документы при наличии	характеристики предлагаемых товаров	согласно ОКЕИ	согласно единицам измерения	производителя и его ИНН (ИНН – при наличии)
Применяемая участником ставка НДС				Указать применяемую участником ставку НДС в процентах		
5. Характеристики предлагаемых товаров ²						
Указать наименование товара, с указанием марки (при наличии), модели (при наличии).		Технические и функциональные характеристики товара	Участник должен перечислить характеристики товаров в соответствии с требованиями технического задания и указать их конкретные значения в соответствии с требованиями технического задания.			

Комиссией, исходя из пояснений представителя заказчика, материалов дела, представленных к рассмотрению доводов жалобы, установлено, что участником закупки с регистрационным номером 3 в составе заявки приложен файл, содержащий в себе техническое предложение по форме, утвержденной извещением запроса котировок в электронной форме (срана происхождения товара – Российская Федерация). При этом, участником не указана информация о идентификационном номере налогоплательщика (далее по тексту –ИНН) производителя товара. Данный факт заявителем не оспаривается.

Стоит отметить, что идентификационный номер налогоплательщика присваивается каждому налогоплательщику, зарегистрированному на территории Российской Федерации (п. 7 ст. 84 НК РФ). Приказом ФНС России от 29.06.2012 г. № ММВ-7-6/435 «Об утверждении Порядка и условий присвоения, применения, а также изменения идентификационного номера налогоплательщика» (далее по тексту – Приказ ФНС России № ММВ-7-6/435) определено, что ИНН присваивается при впервые осуществляемых действиях по постановке на учет физического лица в налоговом органе (п. 9 Приказа ФНС России № ММВ-7-6/435):

- 1) по месту жительства;
- 2) по месту пребывания (при отсутствии места жительства физического лица на территории Российской Федерации);
- 3) по месту нахождения недвижимого имущества или транспортного средства (при отсутствии у физического лица места жительства (места пребывания) на территории Российской Федерации).

ИНН, присвоенный организации в налоговом органе по месту нахождения (физическому лицу в налоговом органе по месту жительства или месту пребывания, по месту нахождения недвижимого имущества или транспортного средства (при отсутствии у физического лица места жительства (места пребывания) на территории Российской Федерации), применяется при постановке на учет организации (физического лица) в налоговом органе по иным основаниям, предусмотренным Налоговым кодексом Российской Федерации (п. 11 Приказа ФНС России № ММВ-7-6/435).

В силу п. 3.6.5 части III «Порядок проведения запроса котировок» Приложения к извещению, участник запроса котировок не допускается к участию в запросе котировок в случаях, установленных приложением № 1 к извещению, в том числе следующих случаях:

3.6.5.1. непредставление определенных настоящим приложением к извещению документов либо наличия в этих документах неполной информации и (или) информации об участнике запроса котировок или о товарах, работах, услугах, закупка которых осуществляется, не соответствующей действительности;

3.6.5.2. несоответствие участника запроса котировок требованиям, предусмотренным настоящим приложением;

3.6.5.3. невнесение обеспечения котировочной заявки (если настоящим приложением установлено такое требование);

3.6.5.4. несоответствие котировочной заявки требованиям извещения (приложений к нему), в том числе:

1) котировочная заявка не соответствует форме, установленной извещением, не содержит документов, иной информации согласно требованиям извещения;

2) документы не подписаны должным образом (в соответствии с требованиями извещения);

3) техническое предложение не соответствует требованиям извещения (приложений к нему);

² Если объем информации большой, то сведения, содержащиеся в данном пункте таблицы, участник может указать в приложении, при условии указания в данном разделе технического предложения следующей формулировки: «характеристики к товарам, работам услугам указаны в приложении № __ к техническому предложению.».

3.6.5.5. лица, выступающие на стороне одного участника, подали заявку на участие в этой же закупке самостоятельно либо на стороне другого участника;

3.6.5.6. отсутствие сведений об участнике запроса котировок в едином реестре субъектов малого и среднего предпринимательства;

3.6.5.7. отсутствие на официальном сайте Федеральной налоговой службы Российской Федерации информации о применении участником закупки специального налогового режима «Налог на профессиональный доход»;

3.6.5.8. непредставления ценового предложения либо наличия в нем неполной информации и (или) информации, не соответствующей действительности;

3.6.5.9. несоответствия ценового предложения требованиям извещения о проведении запроса котировок, в том числе:

– предложение о цене договора (цене лота) превышает начальную (максимальную) цену договора/цену лота (если такая цена установлена), в том числе предложение о цене за единицу товара, выполняемых работ, оказываемых услуг превышает начальную (максимальную) цену за единицу (если такая цена за единицу установлена в извещении о проведении запроса котировок).

Проанализировав требования извещения запроса котировок в электронной форме, заслушав пояснения присутствующих на рассмотрении сторон, Комиссия пришла к выводу о том, что заявка участника закупки правомерно отклонена заказчиком от участия в рассматриваемом запросе котировок в электронной форме по основанию, указанному в протоколе подведения итогов № 1034/ЗКТЭ-ЦДЗС/23/1 от 28.04.2023 г.

Комиссия, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

Р Е Ш И Л А:

1. Жалобу ООО «ФДМ Вектор» признать необоснованной.
2. В действиях заказчика в лице ОАО «РЖД» нарушений Закона о закупках не выявлено.
3. Заказчику в лице ОАО «РЖД», оператору электронной площадки предписание об устранении нарушений законодательства о закупках не выдавать.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии

*

Члены Комиссии

*

*