



**УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ
ПО СВЕРДЛОВСКОЙ ОБЛАСТИ**

РЕШЕНИЕ

по жалобе № 066/01/18.1-169/2023

г. Екатеринбург

27.01.2023г.

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

посредством использования интернет-видеоконференции, которая обеспечивает возможность участия сторон, в 12-00 при участии представителей:

— заказчика в лице ОАО «ЭЛТЕЗА» в лице филиала АО «Камышловский электротехнический завод»,

— заявителя в лице ООО «Сибпроект-ДрагМет»,

— слушателя,

рассмотрев жалобу ООО «Сибпроект-ДрагМет» с информацией о нарушении заказчиком в лице ОАО «ЭЛТЕЗА» в лице филиала АО «Камышловский электротехнический завод», его комиссией Федерального закона № 223-ФЗ от 18.07.2011 «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на поставку технических изделий (извещение № 32211979111) в порядке ст. 18.1 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – 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 «Сибпроект-ДрагМет» (вх. № 1067-ЭП/23 от 20.01.2023г.) с информацией о нарушении заказчиком в лице ОАО «ЭЛТЕЗА» в лице филиала АО «Камышловский электротехнический завод», его комиссией Закона о закупках при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на поставку технических изделий (извещение № 32211979111), соответствующая требованиям части 6 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

В своей жалобе заявитель указывает, что закупочной комиссией нарушена процедура рассмотрения заявок на участие в закупке, так как заявка участника закупки в лице ООО «Сибпроект-ДрагМет» неправомерно отклонена от участия в закупке. Просит признать жалобу обоснованной.

Представитель заказчика с доводами жалобы не согласилась, просила признать жалобу необоснованной.

Заслушав доводы представителей заявителя, заказчика, изучив имеющиеся доказательства, Комиссия пришла к следующим выводам.

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 установленных 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 - 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.

Закупка осуществлялась заказчиком в соответствии с нормами Закона о закупках на основании Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд ОАО «ЭЛТЕЗА» (далее по тексту - Положение) утвержденного советом директоров ОАО «ЭЛТЕЗА» и размещенного в единой информационной системе 21.12.2022г. в редакции № 26.

22.12.2022г. в Единой информационной системе размещено извещение № 32211979111 и конкурсная документация на право заключения договора на поставку технических изделий.

Начальная (максимальная) цена договора 364 487 700,00 руб.

16.01.2023г. закупочной комиссией была проведена процедура рассмотрения заявок на участие в открытом конкурсе, по итогам которой составлен протокол № 957/ОКЭ-ОАО «ЭЛТЕЗА»/КЭТЗ/2022/Д/1 от 16.01.2023г., подписанный присутствующими на заседании членами комиссии и размещенный на сайте единой информационной системы в сфере закупок 16.01.2023г.

Согласно указанному протоколу участнику закупки в лице ООО «Сибпроект-ДрагМет», заявке которого присвоен порядковый номер 1, отказано в допуске к участию в закупке на основании пункта 3.6.4.4 конкурсной документации в связи с представлением документа, предусмотренного пунктом 3.14.7.2 конкурсной документации, несоответствующего требованиям пункта 3.17.7. конкурсной документации, а именно характеристики предлагаемых товаров по позициям № 2, 3, 5, 6, 7, 8 перечня товаров изложены таким образом, что допускается их неоднозначное толкование, числовые показатели при описании характеристик товаров не указаны в абсолютных величинах

Согласно ч. 10 ст. 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны, в том числе:

2) требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке;

3) требования к описанию участниками такой закупки поставляемого товара, который является предметом конкурентной закупки, 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 п. 268 Положения в документации о конкурентной закупке должны быть указаны следующие сведения, в том числе:

2) требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке;

3) требования к описанию участниками такой закупки поставляемого товара, который является предметом конкурентной закупки, 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 соответствии с ч. 6 ст. 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. 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 силу п. 357 Положения открытый конкурс, конкурс с ограниченным участием и двухэтапный конкурс в электронной форме проводятся в порядке, указанном в пунктах 138 - 169, 302 - 339 настоящего Положения с учетом требований настоящего раздела.

Согласно п. 274 Положения заявки представляются по форме и в порядке, в месте и до истечения срока, которые указаны в извещении и документации о конкурентной закупке.

В соответствии с п. 309 Положения конкурсная заявка должна содержать всю указанную в конкурсной документации информацию и документы. В случае наличия таких требований в документации в составе заявки должны быть представлены, в том числе:

2) информация о функциональных и качественных характеристиках (потребительских свойствах) поставляемого товара, качестве выполняемых работ, оказываемых услуг и иная информация об условиях исполнения договора, в том числе предложение о цене договора (цене лота) и порядке оплаты (в случаях, предусмотренных конкурсной документацией, копии документов, подтверждающих соответствие товаров, работ, услуг требованиям, установленным законодательством Российской Федерации, если таковые установлены).

Согласно п. 3.14.6 закупочной документации заявка состоит из открытой и закрытой частей. Размещение документов в составе заявки на электронной площадке осуществляется в соответствии с регламентом работы электронной площадки, размещенным на ЭТП.

В силу п. 3.14.7 закупочной документации в открытой части заявки должны быть представлены, в том числе:

3.14.7.2. техническое предложение, подготовленное по Форме технического предложения участника, представленной в приложении № 1.3 документации о закупке.

В соответствии с п. 3.17.1 закупочной документации техническое предложение участника, представляемое в составе заявки, должно соответствовать требованиям документации о закупке, условия технического предложения должны соответствовать требованиям технического задания, являющегося приложением № 1.1 документации о закупке, и должно предоставляться по Форме технического предложения участника, представленной в приложении № 1.3 документации о закупке.

Также п. 3.17.7 закупочной документации предусмотрено, что техническое предложение должно содержать все показатели и характеристики товаров, работ, услуг, условия исполнения договора, предусмотренные документацией о закупке и необходимые для рассмотрения и оценки 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.

Приложением № 1.3 закупочной документации установлена форма технического предложения участника, а также определено, что характеристики товаров должны быть изложены таким образом, чтобы при рассмотрении и оценке заявок не допускалось их неоднозначное толкование.

Пунктом 2 приложения № 1.1 к закупочной документации установлены требования к закупаемым товарам, в том числе:

2. Лента Ср 99,99 Тип. Размер/мм (состояние поставки):
 - 0,46-0.48*6,9-6,95 х не менее 20 000 Твердая;
 - 0,46-0.48*5,04-5,12 х не менее 20 000 Твердая;
 - 0,46-0.48*3,85-3,93 х не менее 20 000 Твердая;
 Итого общее количество: - 900 000 гр.
3. Проволока Ср 99,99 Тип. Размер/мм (состояние поставки):
 - 0,87-0,885 х не менее 300 000 мягкая
 - Итого общее количество: – 30 000 гр.
5. Проволока Ср 99,99 ГОСТ 7222-2014 Тип. Размер/мм (состояние поставки):
 - 0,96-0,98 х не менее 200 000 мягкая
 Итого общее количество: – 140 000 гр.
6. Проволока Ср 99,99 ГОСТ 7222-2014 Тип. Размер/мм (состояние поставки):
 - 1,36-1,38 х не менее 41 000 мягкая
 Итого общее количество: – 40 000 гр.
7. Проволока Ср 99,99 ГОСТ 7222-2014 Тип. Размер/мм (состояние поставки):
 - 1,46-1,48 х не менее 90 000 мягкая
 Итого общее количество: – 200 000 гр.
8. Проволока Ср кд 86-14 Тип. Размер/мм (состояние поставки):
 - 2,45-2,475 х не менее 55 000 мягкая
 Итого общее количество: – 420 000 гр.

Комиссией установлено, что участником закупки в лице ООО «Сибпроект-ДрагМет» в составе заявки предложен к поставке требуемый заказчиком товар с указанием характеристик, в том числе:

2. Лента Ср 99,99 Тип. Размер/мм (состояние поставки):
 - 0,46-0.48*6,9-6,95 х не менее 20 000 Твердая;
 - 0,46-0.48*5,04-5,12 х не менее 20 000 Твердая;
 - 0,46-0.48*3,85-3,93 х не менее 20 000 Твердая;
3. Проволока Ср 99,99 Тип. Размер/мм (состояние поставки):
 - 0,87-0,885 х не менее 300 000 мягкая
5. Проволока Ср 99,99 ГОСТ 7222-2014 Тип. Размер/мм (состояние поставки):
 - 0,96-0,98 х не менее 200 000 мягкая
6. Проволока Ср 99,99 ГОСТ 7222-2014 Тип. Размер/мм (состояние поставки):
 - 1,36-1,38 х не менее 41 000 мягкая
7. Проволока Ср 99,99 ГОСТ 7222-2014 Тип. Размер/мм (состояние поставки):
 - 1,46-1,48 х не менее 90 000 мягкая
8. Проволока Ср кд 86-14 Тип. Размер/мм (состояние поставки):
 - 2,45-2,475 х не менее 55 000 мягкая,

что не соответствует требованиям закупочной документации, так как числовые показатели не указаны в абсолютных величинах, слова «не менее» допускают неоднозначное толкование значения характеристики.

В силу п. 318 Положения участник не допускается к участию в открытом конкурсе, в том числе, в случае:

- 4) несоответствия конкурсной заявки требованиям конкурсной документации.

Согласно п. 3.6.1 закупочной документации участник конкурса не допускается к участию в конкурсе в случаях, установленных документацией о закупке, в том числе следующих случаях:

- 3.6.4.4. несоответствие заявки требованиям документации о закупке, в том числе:
 - техническое предложение не соответствует требованиям документации о закупке.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, о том, что закупочной комиссией заказчика заявке участника закупки в лице ООО «Сибпроект-ДрагМет» правомерно отказано в допуске к участию в закупке по основаниям указанным в протоколе.

Доказательств обратного Комиссии не представлено.

Относительно довода заявителя о том, что требование об указании длины закупаемой проволоки установлено заказчиком в закупочной документации неправомерно, 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 N 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 документации о конкурентной закупке 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 положения документации (извещения) о закупке может быть направлена любым лицом в антимонопольный орган до окончания срока подачи заявок 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 - 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).

В соответствии с положениями извещения № 32211979111, дата и время окончания срока подачи заявок – 11.01.2023г. Вместе с тем до окончания срока подачи заявок ООО «Сибпроект-ДрагМет» положения документации о закупке не обжаловались, рассматриваемая жалоба направлена в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области 20.01.2023г., то есть после окончания срока подачи заявок на участие в закупке.

Оспариваемые положения документации (извещения) подлежали обжалованию до окончания срока подачи заявок, а именно не позднее 11.01.2023г.

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 документации (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.

На основании изложенного, Комиссия оставляет указанный довод без рассмотрения.

Кроме того, Комиссией установлено, что на участие в закупке было подано 3 заявки, в том числе заявка участника закупки в лице ООО «Сибпроект-ДрагМет» с порядковым номером 1. Технические предложения участников закупки, заявкам которых присвоены порядковые номера 2, 3, соответствуют требованиям закупочной документации в данной части.

Комиссия, руководствуясь статьей 23, частями 1 – 4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49, 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 «Сибпроект-ДрагМет» признать необоснованной.
2. В действиях заказчика в лице ОАО «ЭЛТЕЗА» в лице филиала АО «Камышловский электротехнический завод», его комиссии нарушений Закона о закупках не выявлено.
3. Заказчику в лице ОАО «ЭЛТЕЗА» в лице филиала АО «Камышловский электротехнический завод», закупочной комиссии 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.