



УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ
ПО СВЕРДЛОВСКОЙ ОБЛАСТИ

РЕШЕНИЕ

по жалобе № 066/01/18.1-555/2023

г. Екатеринбург

03.03.2023 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 10-00 при участии представителей:

– заказчика в лице АО «Газмонтаж» – *

– заявителя в лице ООО «ЭЛНК ГРУПП» – *

рассмотрев жалобу ООО «ЭЛНК ГРУПП» (вх. № 3735-ЭП/23 от 21.02.2023 г.) с информацией о нарушении заказчиком в лице АО «Газмонтаж» Федерального закона № 223-ФЗ от 18.07.2011 г. «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» при осуществлении закупки путем проведения запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку рентгеновской пленки для промышленного радиографического контроля (извещение № 32312097371), 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 «ЭЛНК ГРУПП» (вх. № 3735-ЭП/23 от 21.02.2023 г.) с информацией о нарушении заказчиком в лице АО «Газмонтаж» Федерального закона № 223-ФЗ от 18.07.2011 г. «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее по тексту – Закон о закупках) при осуществлении закупки путем проведения запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку рентгеновской пленки для промышленного радиографического контроля (извещение № 32312097371), соответствующая требованиям части 6 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

В своей жалобе заявитель указывает, что заявка ООО «ЭЛНК ГРУПП» неправомерно отклонена от участия в закупочной процедуре по причине предоставления сведений о товаре, характеристики которого не соответствуют требованиям закупочной документации. Кроме того, заявитель оспаривает положения закупочной документации.

Представители заказчика с доводами, изложенными в жалобе, не согласились, просили признать жалобу необоснованной.

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, порядок 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 – 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 15.02.2023 10:00 (МСК+2).

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.

Документом, регламентирующим закупочную деятельность заказчика, является Положение о закупках, утвержденное решением Совета директоров АО «Газмонтаж» (протокол от 25.06.2021 г., протокол от 26.09.2022 г.) и размещенное в единой информационной системе в редакции № 4 от 30.09.2022 г.

07.02.2023 г. в Единой информационной системе размещено извещение № 32312097371 на поставку рентгеновской пленки для промышленного радиографического контроля.

Начальная (максимальная) цена договора 479 001.00 руб.

16.02.2023 г. закупочной комиссией была проведена процедура рассмотрения первых частей заявок, по итогам которой составлен протокол № 32312097371-01 от 16.02.2023 г., подписанный присутствующими на заседании членами комиссии и размещенный на сайте единой информационной системы в сфере закупок 16.02.2023 г.

Согласно протоколу № 32312097371-01 от 16.02.2023 г. заявка ООО «ЭЛНК ГРУПП» с идентификационным номером 259 была отклонена от участия в закупке на основании *пп. 2 п. 11.3.13 Положения о закупке товаров, работ, услуг и пп. 2 п. 2.8.5 Документации о запросе предложений в электронной форме: участник запроса предложений не допускается к участию в запросе предложений в электронной форме, в связи с несоответствием предложений участника запроса предложениям, предусмотренным документацией о запросе предложений, а именно: срок поставки товара не соответствует п. 8.1 раздела 4 «Техническое задание».*

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. 10 ст. 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны:

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.

Аналогичные требования установлены п. 7.3 «Документация о запросе предложений» Положения о закупках.

Разделом № 4 «Техническое задание» документации запроса предложений в электронной форме определены требования к функциональным и качественным характеристикам, потребительским свойствам приобретаемого товара. Пункт 8.1 раздела № 4 «Техническое задание» документации запроса предложений в электронной форме установлено, что поставщик обязан поставлять товар заказчику с момента заключения договора, в количестве и ассортименте (нарезанных заводских форматных листов рентгеновской пленки в размер не сохраняя целостность заводской упаковки или в целостной заводской упаковке в зависимости от нужд заказчика) указанных в заявке. В целях своевременного выполнения производственных задач заказчика заявка подается по электронной почте с 08:00 до 10:00 по местному времени, с 06:00 до 08:00 по московскому времени, с подтверждением отправки по телефону поставщику, сроки ее исполнения должны реализовываться в течение или до конца рабочего дня, утром которого была подана заявка (до 18:00 местного времени, до 16:00 московского времени).

Согласно п. 2.3.1.1 документации о запросе предложений в электронной форме, первая часть заявки на участие в запросе предложений в электронной форме должна содержать предложение участника закупки в отношении предмета закупки.

Описание поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом запроса предложений в соответствии с техническим заданием и оформленное по Форме 1:

– для выполняемой работы, оказываемой услуги «Условия исполнения договора»,
– для поставляемого товара «Таблица функциональных (потребительских свойств) и качественных характеристик товара», в соответствии с пп. 2.3.1.1.1 или п.п. 2.3.1.1.2 настоящей Документации в зависимости от предмета закупки.

В силу п. 2.3.1.1.1, при осуществлении закупки товара, в том числе поставляемого заказчику при выполнениикупаемых работ, оказаниикупаемых услуг:

а) конкретные показатели товара, соответствующие значениям, установленным документацией, и указание на товарный знак (при наличии).

Информация, предусмотренная настоящим подпунктом, включается в заявку на участие в запросе предложений в электронной форме в случае отсутствия в документации указания на товарный знак, знака обслуживания, патента, полезной модели, промышленного образца или в случае, если участник закупки предлагает товар, который обозначен товарным знаком, знаком обслуживания, патента, полезной модели, промышленного образца отличным от товарного знака, знака обслуживания, патента, полезной модели, промышленного образца, указанного в документации.

Указание параметров товаров, сопровождающихся словами «от», «до», «не более», «не менее», «не свыше» и пр., которые не позволяют определить его четкое значение, не допускается, за исключением случаев, если Заказчиком при описании показателей товара предусмотрены в документации позиции, которые не имеют конкретных значений и указание их допустимо в сопровождении словами «от», «до», «не более», «не менее», «не свыше» и пр. (и об этом имеется соответствующее указание Заказчика в документации).

В случае отсутствия у товара товарного знака, знака обслуживания, патента, полезной модели, промышленного образца участник запроса предложений в Форме 1 столбце 4 указывает «ОТСУТСТВУЕТ».

При указании в составе заявки словесных обозначений товарных знаков товаров, предлагаемых к поставке, либо используемых при выполнении работ (оказании услуг), не допускается сопровождение таких товарных знаков словами «или эквивалент».

Комиссией установлено, что участником закупки с идентификационным номером № 259 (ООО «ЭЛНК ГРУПП») в составе первой части заявки представлен файл «форма1.pdf», содержащий сведения о сроках поставки товара:

- срок поставки пленки рентгеновской ReWiCo X-7 NIF 30*40 см – 2 месяца;
- срок поставки пленки рентгеновской Agfa Structurix NIF F8 30*40 – 3 недели.

Информация, представленная участником в отношении сроков поставки товара, не соответствует требованиям, установленным заказчиком в п. 8.1 раздела № 4 «Техническое задание» документации запроса предложений в электронной форме.

Согласно п. 11.3.13 Положения о закупках Участник запроса предложений в электронной форме не допускается к участию в запросе предложений в электронной форме в случае:

- 1) непредоставления информации, предусмотренной п. 11.3.6.1 настоящего Положения или предоставления недостоверной информации;
- 2) несоответствия предложений участника запроса предложений в электронной форме требованиям, предусмотренным п. 11.3.6.1 настоящего Положения и установленным извещением о проведении запроса предложений в электронной форме, документацией о запросе предложений;
- 3) содержания в первой части заявки на участие в запросе предложений в электронной форме сведений об участнике такого запроса предложений и (или) о ценовом предложении.

Проанализировав положения закупочной документации, Положения о закупках, Комиссия пришла к выводу о том, что заявка с идентификационным номером № 259 (ООО «ЭЛНК ГРУПП») правомерно была отклонена закупочной комиссией по основанию, указанному в протоколе, ввиду несоответствия представленных участником закупки характеристик требованиям разделов закупочной документации запроса предложений в электронной форме № 32312097371, доказательств обратного не представлено.

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 «ЭЛНК ГРУПП» признать необоснованной.
2. В действиях заказчиков в лице АО «Газмонтаж» нарушений Закона о закупках не выявлено.
3. Заказчикам в лице АО «Газмонтаж», 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

*

*