

## **РЕШЕНИЕ**

**по делу № 077/07/00-1723/2024 о нарушении**

**процедуры торгов и порядка заключения договоров**

**13.02.2024**

**г.**

**Москва**

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

рассмотрев жалобу ... (далее — Заявитель) на действия ГБУ «Жилищник района Филевский парк» (далее — Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на формирование материально-технического запаса для ремонта и содержания жилого фонда (реестровый № 32313084501, 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 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 на участие в Закупке.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, и на заседании 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 заказчика руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской

Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке).

В силу части 2 статьи 2 Закона о закупках положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

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.

Извещение о проведении Закупки опубликовано на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок 13.12.2023.

Дата начала срока подачи заявок: 24.01.2024.

Дата и время окончания подачи заявок (по местному времени): 02.02.2024 09:00.

Максимальная цена договора (цена лота) составляет 48 850 00,00 рублей.

При проведении Закупки Заказчик руководствовался требованиями Положения о закупке товаров, работ, услуг ГБУ «Жилищник района Филевский парк», утвержденного приказом Главного контрольного управления города Москвы от 07.03.2023 № 12 (далее — Положение).

Пунктом 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках предусмотрено, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к участникам такой закупки.

Согласно части 6 статьи 3 Закона о закупках 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.

Согласно протоколу рассмотрения первых частей заявок от 05.02.2024 заявку Заявителя отклонили по следующим основаниям: *«В составе первой части заявки участника закупки представлены недостоверные сведения и не соответствуют требованиям документации конкретные показатели товара, а именно: в п. «Смеси бетонные тип 2» заказчиком установлено требование Содержание в виде смеси двух смежных фракций крупного заполнителя в составе бетона 5\* ... 80\*, участник указывает 5\* ... 10\*, 10...20\*, что не соответствует требованиям документации ГОСТ 26633-2015 таблица 2: согласно которой две смежные фракции должны быть от 5 до 10мм и св . 10 до 20мм».*

В соответствии с пунктом 14.1.6 Положения Заказчиком могут устанавливаться обязательные требования к составу заявки на участие в закупке предложение о функциональных характеристиках (потребительских свойствах) и качественных характеристиках товара, качестве работ (услуг), в случае, если предоставление таких предложений предусмотрено извещением/документацией о закупке, либо согласие участника процедуры закупки на исполнение договора на условиях, указанных в извещении и (или) документации о закупке, предложение участника процедуры закупки о цене договора.

Пунктом 20 Информационной карты установлено, что первая часть заявки участника должна содержать конкретные показатели товара, соответствующие значениям, установленным в аукционной документации, и указание на товарный знак (при наличии). Информация, предусмотренная настоящим подпунктом, включается в заявку на участие в аукционе в электронной форме в случае отсутствия в аукционной документации указания на товарный знак или в случае, если участник закупки предлагает товар, который обозначен товарным знаком, отличным от товарного знака, указанного в аукционной документации.

Требования к поставляемому товару установлены Приложением № 1 к Техническому заданию.

Приложением № 1 к Техническому заданию установлено, что все предлагаемые материалы должны соответствовать нормативным документам: ГОСТ 14254-2015, ГОСТ 530-2012, ГОСТ 5781-82, ГОСТ ISO 898-1-2014, ГОСТ 31996-2012, ГОСТ 14918-2020, ГОСТ 9466-75, **ГОСТ 26633-2015**, ГОСТ 3262-75 участнику закупки необходимо указывать конкретные показатели характеристики каждого вида (типа) товара (материала),

применяемого при производстве работ, оказании услуг указанного в Приложении №1 к Техническому заданию.

Заказчиком в Приложении № 1 к Техническому заданию установлена инструкция по заполнению заявки на участие в Закупке (далее — Инструкция), в которой указаны правила чтения знаков, используемых Заказчиком при описании характеристик товаров, указанных в Приложении № 1 к Техническому заданию.

Согласно Инструкции символ «многоточие», установленный между значениями, следует читать как необходимость указания диапазон(-ов) значений, не включая крайние значения, не шире чем установленный, если не указано, что характеристика должна быть интервалом.

Также Инструкцией установлено, что в случае, если требуемое значение параметра сопровождается знаком \* (звездочка), в том числе значение, включенное в диапазон значений, то участник вправе указать крайнее значение требуемого параметра.

Комиссия отмечает, что Заказчик посредством Инструкции описывает установленные требования к поставляемому товару. Обозначения, установленные Инструкцией представлены для того, чтобы участники точно и единообразно трактовали требования Заказчика к товару.

При этом, согласно Инструкции предложенные товары участников должны соответствовать ГОСТам, указанным в Приложении № 1 к Техническому заданию.

По позиции «Смеси бетонные тип 2» Приложением № 1 к Техническому заданию установлено требование «Содержание в виде смеси двух смежных фракции крупного заполнителя» в составе бетона **5\* ... 80\***.

Заявитель в своем техническом предложении по указанной позиции указал смеси двух смежных фракции крупного заполнителя в составе бетона «**5\* ... 10\***» и «**10...20\***».

По мнению Заявителя, его заявка полностью соответствовала требованиям Закупочной документации, так как значение показателя «Содержание в виде смеси двух смежных фракции крупного заполнителя в составе бетона» позиции «Смеси бетонные тип 2» указано в полном соответствии с ГОСТ 26633-2015.

Вместе с тем ГОСТ 26633-2015 «Межгосударственный стандарт. Бетоны тяжелые и мелкозернистые. Технические условия» (далее — ГОСТ 26633-2015) устанавливает следующие показатели содержания отдельных фракций крупного заполнителя в составе бетона:

Наибольшая крупность заполнителя, мм	Содержание фракций в крупном заполнителе, %				
	От 5 до 10 мм	Св. 10 до 20 мм	Св. 20 до 40 мм	Св. 40 до 80 мм	Св. 80 до 120 мм
10	100	-	-	-	-
20	25 - 40	60 - 75	-	-	-
40	15 - 25	20 - 35	40 - 65	-	-
80	10 - 20	15 - 25	20 - 35	35 - 55	-
120	5 - 10	10 - 20	15 - 25	20 - 30	25 - 35

Таким образом, исходя из ГОСТ 26633-2015 вторая фракция крупного заполнителя не включает значение «10 мм», поскольку данное значение включено в первую фракцию «от 5 до 10 мм».

Также Заказчик пояснил, что из представленного Заявителем диапазона «**10...20\***» не ясно, почему значение «10» указано без символа «\*», а значение «20» указано с символом «\*», при этом в самой заявке отсутствуют какие-либо пояснения.

Как указал Заказчик, представленное Заявителем значение «**10...20\***» не является ясным и противоречит описанию указанной характеристики в ГОСТ 26633-2015, поскольку в данном ГОСТе требуемый диапазон прописан как «**Св. 10 до 20 мм**».

При этом, пояснения относительно представленного значения Заявителем дано только в жалобе на действия Заказчика.

Также Заявитель в своей жалобе указал, что в соответствии с ГОСТ 26644-85 «Щебень и песок из шлаков тепловых электростанций для бетона» (далее - ГОСТ 26644-85) данный диапазон «от 10 до 20 мм» допускает описание данной характеристики со включенным значением «10 мм», в связи с чем Заявитель считает, что им не был нарушен порядок описания предлагаемого товара.

Как указывает Заказчик, при описании характеристик товара по указанной позиции участники должны руководствоваться показателями, указанными в ГОСТ 26633-2015, в связи с чем при подаче заявки необходимо указывать характеристики в соответствии с тем описанием,

который указан в ГОСТе.

Таким образом, в случае если Заявителем предлагался товар с диапазоном значений от «10 до 20 мм», который не включает значение «10 мм», то, руководствуясь требованиями ГОСТ 26633-2015, Заявителю надлежало указать вышеуказанное значение как «Св. 10 до 20 мм», поскольку значение «10 мм» включается в другой смежный диапазон «от 5 до 10 мм».

При таких обстоятельствах Комиссия приходит к выводу, что предложенный Заявителем диапазон «**10...20\***» не соответствует требованиям Закупочной документации, так как указанный диапазон не соответствует описанию, указанному в ГОСТ 26633-2015.

Также Комиссия отмечает, что ссылка Заявителя на ГОСТ 26644-85 является необоснованной, поскольку данный ГОСТ устанавливает требования к характеристикам щебня из шлаков ТЭЦ, поставка которого не предусмотрена Приложением № 1 к Техническому заданию. При этом в Закупочной документации отсутствует указание на необходимость соответствия предлагаемого товара ГОСТ 26644-85.

Вместе с тем Комиссия, рассмотрев довод Заявителя о том, что Заказчик мог установить предлагаемый диапазон, поскольку при заполнении заявки Заявителем использовались знаки и символы, значения которых определены инструкцией, находит его необоснованным, поскольку использование данных знаков и символов не предусмотрено ГОСТ 26633-2015, а также по причине того, что данные знаки использовались Заказчиком исключительно для описания требований к товару. При этом в силу пункта 20 Информационной карты участникам в техническом предложении необходимо указать конкретные показатели поставляемого товара в соответствии с ГОСТ, соответственно использование символов и обозначений, не предусмотренных ГОСТ, при подачи заявок не допустимо, поскольку их использование может привести к двойственному толкованию предложения участника, что не позволит Заказчику провести проверку предлагаемого товара требованиям ГОСТ.

Комиссия также обращает внимание на то, что в соответствии с пунктом 2 части 3 статьи 3 Закона о закупках конкурентной закупкой является закупка, осуществляемая с обязательным соблюдением условия обеспечения конкуренции между участниками конкурентной закупки за право заключить договор с заказчиком на условиях, предлагаемых в заявках на участие в такой закупке, окончательных предложениях участников такой закупки.

В силу части 29 статьи 3.4. Закона о закупках договор по результатам

конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства заключается на условиях, которые предусмотрены проектом договора, документацией о конкурентной закупке, извещением об осуществлении конкурентной закупки и заявкой участника такой закупки, с которым заключается договор.

Таким образом, учитывая требования Закона о закупках, по результатам проведения конкурентной закупки Заказчик обязан заключить договор с участником конкурса на условиях, изложенных в заявке победителя, а равно, предложение участника закупки, предоставленное им в составе заявки, должно быть продублировано в проект договора, и его отсутствие или отсутствие какой-либо части сведений/требований/условий исполнения договора в описании или их неверное указание, будет являться основанием для не включения их в состав договора и основанием для отказа от их исполнения, или не учета при исполнении со стороны лица, выигравшего конкурс.

Пунктом 27 Информационной карты установлено, что участник аукциона, подавший заявку, не допускается закупочной комиссией к участию в закупке в случае отсутствия в составе заявки предложения о функциональных характеристиках (потребительских свойствах) и качественных характеристиках товара, качестве работ (услуг) в случае, если предоставление таких предложений является обязательным в соответствии с извещением/документацией о закупке, либо согласия участника процедуры закупки на исполнение договора на условиях, указанных в извещении и/или документации о закупке, отсутствия в составе заявки предложения участника процедуры закупки о цене договора.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что заявка Заявителя не соответствовала требованиям пункта 20 Информационной карты и в соответствии с пунктом 27 Информационной карты подлежала отклонению.

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.

Кроме того, Комиссия принимает во внимание, что на участие в Закупке подано 6 заявок, при этом, по обжалуемым основаниям были отклонены только 2 заявки, что свидетельствует о том, что указанное требование документации участникам понятно, не содержало в себе двоякого толкования и не вводило в заблуждение.

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).

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.

Руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

## **РЕШИЛА:**

1. Признать жалобу ... на действия ГБУ «Жилищник района Филевский парк» (ИНН: 7730698817, ОГРН: 5137746233048) при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 07.02.2024 № НП/4736/24.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия.