

## РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-2609/2024 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

05.03.2024

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 жалобы <.....> (далее — Заявитель) на действия <.....> (далее — Заказчик) при проведении конкурсов в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по физической охране ПС 220 кВ Заря, Вязники, Районная, Стекловолокно, Александров, Цветмет, Иваново, Вичуга, Кинешма, Мотордеталь, Кострома-2, Борок, Галич, Мантурово, ОРУ 500 кВ КАЭС для нужд Вологодского ПМЭС (реестровый № 32413228107), оказание услуг по обеспечению безопасности, охраны и осуществлению пропускного и внутриобъектового режимов на 21 объекте для нужд Верхне-Донского ПМЭС (реестровый № 32413224082) (далее — Закупки),

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 поступили жалобы Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупок.

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, 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.

Жалобы Заявителя отвечают требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о Закупках.

Согласно доводам жалоб нарушение со стороны Заказчика при проведении закупок выразилось в ненадлежащем формировании закупочной документации, в связи с тем, что на стадии оценки и сопоставления заявок для целей сравнения ценовые предложения всех участников также учитываются без НДС.

Также Заявитель не согласен с включением в соглашение о передаче и охране информации, составляющей коммерческую тайну, являющемся Приложением № 10 к Договору, условия о применяемых штрафах в размере 1% от цены основного договора.

Кроме того, Заявитель в жалобах указывает, что 12.02.2024 в 11:17 им были поданы запросы на разъяснение положений документов, на которые Заказчиком не были даны ответы.

Представители Заказчика и Организатора закупки с доводами жалоб не согласились, представили истребуемые антимонопольным органом материалы.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобах, изучив материалы дела, Комиссия приходит к следующим выводам.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Федерального закона 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 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.

При проведении Закупок Заказчик руководствовался нормами Закона о закупках и Единым стандартом закупок <.....> (Положение о закупке), утвержденным решением Совета директоров <.....> (протокол от 30.12.2022 № 604) в редакции от 29.12.2023 (далее — Положение о закупке).

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.

Согласно пункту 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны установленные заказчиком требования к участникам закупки.

В соответствии с пунктами 13, 14 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

В силу части 6 статьи 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.

Комиссией установлено, что 29.01.2024 Заказчик на сайте электронной торговой площадки, а также на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (<http://zakupki.gov.ru>) (далее – ЕИС), разместил информацию о проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по обеспечению безопасности, охраны и осуществлению пропускного и внутриобъектового режимов на 21 объекте для нужд Верхне-Донского ПМЭС (реестровый № 32413224082).

Начальная (максимальная) цена: 40 154 053,96 рублей.

Дата начала срока подачи заявок: 29.01.2024.

Дата и время окончания срока подачи заявок: 26.02.2024 в 12:00.

Дата подведения итогов: 14.03.2024.

Комиссией установлено, что 30.01.2024 Заказчик на сайте электронной торговой

площадки, а также на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (<http://zakupki.gov.ru>) (далее – ЕИС), разместил информацию о проведении конкурса на право заключения договора на оказание услуг по физической охране ПС 220 кВ Заря, Вязники, Районная, Стекловолокно, Александров, Цветмет, Иваново, Вичуга, Кинешма, Мотордеталь, Кострома-2, Борок, Галич, Мантурово, ОРУ 500 кВ КАЭС для нужд Вологодского ПМЭС (реестровый № 32413228107).

Начальная (максимальная) цена: 29 589 177,60 рублей.

Дата начала срока подачи заявок: 30.01.2024

Дата и время окончания срока подачи заявок: 26.02.2024 в 12:00.

Дата подведения итогов: 14.03.2024.

В отношении довода Заявителя о неправомерном установлении в Закупочной документации по оспариваемым закупкам порядка оценки заявок участников по ценовому критерию Комиссия отмечает следующее.

Так, Приложением № 1 к Информационно карте установлены критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, величины их значимости и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

Согласно пункту 3 Приложения № 1 к Информационной карте установлено, что расчет рейтинга каждой заявки по критерию стоимости производится по следующей формуле:

$S_{max} - S_i$

$R_{s_i} = \frac{S_{max} - S_i}{S_{max}} \times 100$ , где:

$S_{max}$

$R_{s_i}$  - рейтинг  $i$ -й заявки по критерию стоимости;

$S_{max}$  – объявленная начальная (максимальная) цена договора;

$S_i$  - стоимость заявки  $i$ -го участника.

Полученное значение ценового рейтинга заявки является балльной оценкой по данному критерию и учитывается в итоговом рейтинге с учетом весового коэффициента.

На заседании Комиссии Заказчик пояснил, что 15.02.2024 в Закупочную документацию по закупке № 32413224082 и 16.02.2024 в Закупочную документацию по закупке № 32413228107 были внесены соответствующие изменения в отношении порядка оценки заявок по критерию стоимости и оценка заявок участников по критерию стоимости будет осуществлена в полном соответствии с закупочной документацией и Законом о закупках, то есть без предоставления преимуществ участникам, находящимся на общей системе налогообложения.

В соответствии с пунктом 11 части 10 статьи 4 Закона о закупках изменения, вносимые в извещение об осуществлении конкурентной закупки, документацию о конкурентной закупке, разъяснения положений документации о конкурентной закупке размещаются заказчиком в единой информационной системе, на официальном сайте, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Федеральным законом, не позднее чем в течение трех дней со дня принятия решения о внесении указанных изменений, предоставления указанных разъяснений. В случае внесения изменений в извещение об осуществлении конкурентной закупки, документацию о конкурентной закупке срок подачи заявок на участие в такой закупке должен быть продлен таким образом, чтобы с даты размещения в единой информационной системе указанных изменений до даты окончания срока подачи заявок на участие в такой закупке оставалось не менее половины срока подачи заявок на участие в такой закупке, установленного положением о закупке для данного способа закупки.

Документации по оспариваемым закупкам в новой редакции опубликованы Заказчиком 15.02.2024 и 16.02.2024 на официальном сайте ЕИС и на электронной торговой площадке ООО «РТС-тендер».

Кроме того, Заказчиком в связи с внесением изменений в Закупочную документацию были продлены сроки подачи заявок на участие в закупке № 32413224082 с 14.02.2024 в 12:00 до 26.02.2024 в 12:00, по закупке № 32413228107 с 15.02.2024 в 12:00 до 26.02.2024 в 12:00.

При этом Комиссия отмечает, что жалобы Заявителем поданы 26.02.2024, то есть, после внесения изменений в документации по оспариваемым закупкам.

Таким образом, на момент направления Заявителем жалоб 26.02.2024, в Закупочных документах по оспариваемым Закупкам отсутствовал обжалуемый Заявителем порядок сравнения ценовых предложений путем приведения ценовых предложений участников к единому базису.

В свою очередь, Заявитель не представил действительных доказательств, однозначно свидетельствующих о нарушении его прав и законных интересов, учитывая вышеизложенные положения Закупочной документации по оспариваемым закупкам, в том числе с учетом внесенных Заказчиком изменений.

На основании изложенного, Комиссия приходит к выводу, что довод жалобы в указанной части не нашел своего фактического подтверждения.

В отношении довода Заявителя в части оспаривания условия о применении штрафных санкций, установленных в Приложении 10 к Договору, Комиссия отмечает следующее.

В соответствии с подпунктом «г» пункта 4.1.1 Положения о закупке Заказчик вправе подписать, при необходимости, а также в соответствии с действующим законодательством РФ, с участниками закупки соглашения о конфиденциальности относительно их участия в закупке, в том числе в части сохранения конфиденциальности условий документации, проекта договора, технического задания, а также информации, касающейся условий, процедуры заключения, исполнения договора.

Таким образом в Положении о закупке предусмотрено право Заказчика для подписания с участником закупки соглашения о конфиденциальности относительно их участия в закупке.

Так, пунктом 8.2 Проекта договора установлено, что условия конфиденциальности в рамках данного Договора регулируются Соглашением о конфиденциальности между Исполнителем и Заказчиком (Приложение № 10 к Договору), в том числе в случае прекращения действия Договора.

Приложением № 10 к Договору установлено соглашение о передаче и охране информации, составляющей коммерческую тайну (далее — Соглашение).

Согласно пункту 4.2 Соглашения в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения Контрагентом (включая его работников) обязательств, предусмотренных разделом 3, Контрагент обязан уплатить штраф в размере 1% от цены Основного договора, указанного в подпункте 2.2 настоящего Соглашения за каждый случай неисполнения или ненадлежащего исполнения указанных обязательств, а также полностью возместить Обладателю информации убытки, причиненные таким нарушением обязательств в полной сумме сверх суммы штрафа.

Уплата штрафа и возмещение убытков не освобождает Стороны от выполнения ими обязательств и принятия мер, направленных на устранение нарушений.

По мнению Заявителя, установление штрафа в размере 1% от цены основного договора несоразмерно для контрагента, с которым будет заключаться договор по результатам закупки, будет несоразмерным для стороны, нарушившей такие условия, поскольку в условиях основного договора определена ответственность за его нарушение, а действующим законодательством определена, в том числе административная, гражданско-правовая и уголовная ответственность.

При этом Заказчик отметил, что установление ответственности для исполнителя за нарушение условий договора направлено на минимизацию негативных последствий, связанных с ненадлежащим исполнением условий договора.

Таким образом, оспариваемое Заявителем условие обусловлено потребностью Заказчика в надлежащем исполнении договора.

Вместе с тем Комиссия отмечает, что данное условие предусмотрено исключительно к исполнителю по договору и не является препятствием для подачи заявки на участие в закупках, поскольку соглашение заключается с победителем.

Кроме того, Комиссия отмечает, что применение штрафных санкций в размере 1 % от цены основного договора возникает в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения договора.

Заявителем не представлено доказательств, каким образом оспариваемые требования ограничивают конкуренцию и приводят к невозможности подачи заявки на участие в оспариваемых закупках.

Комиссия обращает внимание, что 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.

Таким образом, антимонопольным органом подлежит выяснению вопрос действительности нарушения прав и законных интересов подателя жалобы оспариваемыми действиями.

В рассматриваемом случае, Заявителем не приведено доказательств, каким образом нарушены его права, учитывая вышеизложенные требования Закупочной документации.

Кроме того, Комиссией установлено, что на участие в каждой из оспариваемых закупок подано по 2 заявки, что также подтверждает отсутствие ограничение конкуренции с учетом вышеизложенных требований Закупочной документации.

При таких обстоятельства, Комиссия приходит к выводу об отсутствии в действиях Заказчика нарушений при формировании Закупочной документации оспариваемых закупок, поскольку в данном случае Заказчик действовал в соответствии с Положением о закупках и Законом о закупках.

На основании изложенного, доводы Заявителя в указанной части не находят своего подтверждения и признаются комиссией необоснованными.

В отношении довода Заявителя о неполучении ответа на запрос разъяснений положений Закупочной документации Комиссия отмечает следующее.

Согласно части 3 статьи 3.2 Закона о закупках в течение трех рабочих дней с даты поступления запроса, указанного в части 2 настоящей статьи, заказчик осуществляет разъяснение положений документации о конкурентной закупке и размещает их в единой информационной системе с указанием предмета запроса, но без указания участника такой закупки, от которого поступил указанный запрос. При этом заказчик вправе не осуществлять такое разъяснение в случае, если указанный запрос поступил позднее чем за три рабочих дня до даты окончания срока подачи заявок на участие в такой закупке.

Порядок разъяснений Закупочной документации установлен пунктом 2.2 Закупочной документации по оспариваемым закупкам.

В соответствии с пунктом 2.2.1 Закупочной документации любой участник закупки вправе направить средствами электронной площадки Заказчику запрос о даче разъяснений положений документации о закупке. Порядок подачи запроса на разъяснения положений документации о закупке определяется Регламентом работы ЭП. Дата и время окончания срока предоставления участникам закупки разъяснений положений документации о закупке указаны в пункте 15 части II «ИНФОРМАЦИОННАЯ КАРТА ЗАКУПКИ».

Согласно пункту 2.2.2 Закупочной документации в течение трех рабочих дней с даты поступления запроса, Заказчик осуществляет разъяснение положений

документации о закупке и размещает их в ЕИС с указанием предмета запроса, но без указания участника такой закупки, от которого поступил указанный запрос. При этом Заказчик вправе не осуществлять такое разъяснение в случае, если указанный запрос поступил позднее чем за 3 (три) рабочих дня до даты окончания срока подачи заявок на участие в такой закупке.

Комиссией установлено, что по закупке № 32413228107 12.02.2024 Заявителем был направлен запрос разъяснений положений Закупочной документации, на который Заказчиком 15.02.2024 в 10:55 в ЕИС размещен ответ. По закупке № 32413224082 на запрос разъяснений Заявителя от 12.20.2024 Заказчиком размещен ответ 15.02.2024 в 14:34 в ЕИС

Таким образом, Заказчик в установленные сроки предоставил ответы на запросы о разъяснении положений Закупочной документации, направленные Заявителем.

В свою очередь, Заявителем не представлено доказательств не получения ответов на запросы разъяснений, учитывая их размещение на официальном сайте в ЕИС, а также на сайте электронной площадке.

На основании изложенного, Комиссия приходит к выводу, что в данном случае довод Заявителя в указанной части не находит своего фактического подтверждения и признается Комиссией необоснованными.

Комиссия отмечает, что 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, 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 доводов жалоб.

Довод Заявителя, озвученный на заседании Комиссии относительно технической



возможности указания цены договора без НДС не принимается Комиссией, поскольку частью 13 статьи 3 Закона о закупках установлено, что рассмотрение жалобы антимонопольным органом должно ограничиваться только доводами, составляющими предмет обжалования, в связи с чем указанный Заявителем довод не подлежит оценке Комиссией.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобы <.....> на действия <.....> при проведении Закупок необоснованными.
2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 27.02.2024 № ЕИ/7564/24.

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