

## **РЕШЕНИЕ**

**по делу № 077/07/00-16108/2023 о нарушении**

**процедуры торгов и порядка заключения договоров**

**23.11.2023 г. Москва**

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

Председательствующего:

<...>

при участии посредством видеоконференцсвязи представителя <...>

рассмотрев жалобу ООО «ПОЛКОВОДЕЦ» (далее — Заявитель) на действия ФГУП РСВО (далее — Заказчик) при проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора поставки ударопрочного кейса (реестровый № 32312902077, 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 требованиями пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о Закупках.

Комиссией установлено, что 27.10.2023 Заказчиком на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (<https://zakupki.gov.ru>) (далее — ЕИС) и АО «ЕЭТП» была размещена информация о проведении Закупки.

Начальная (максимальная) цена договора: 775 962,00 руб.

Дата начала срока подачи заявок: 27.10.2023.

Дата и время окончания срока подачи заявок: 08.11.2023 в 09:00.

Дата подведения итогов: 09.11.2023.

Согласно итоговому протоколу от 09.11.2023 Заказчиком принято решение отклонить заявку Заявителя в связи с «несоответствием товаров, работ, услуг, предлагаемых в «ПОЛКОВОДЕЦ» заявке на участие в закупке, обязательным требованиям, установленным документацией о закупке пп.10 п. 14 Извещения. Решение 1174274.».

В соответствии с Решением № 1174274 Участник закупки отклоняется по следующим основаниям:

- несоответствие товаров, работ, услуг, предлагаемых в заявке на участие в закупке, обязательным требованиям, установленным документацией о закупке пп.10 п. 14 Извещения.

В техническом предложении участника закупки несоответствие значения параметра в соответствии с Приложением №1 к Техническому заданию (Сведения о функциональных (потребительских свойствах), технических, качественных, эксплуатационных характеристиках товара), а именно:

№ п/п	Наименование товара	Указание на товарный знак (его словесное обозначение), знак обслуживания, фирменное наименование, патенты (при наличии), полезные модели, промышленные образцы, наименование страны происхождения товара	Функциональные, технические и качественные характеристики конструкции				Сведения о сертификации
			Требуемый параметр	Требуемое значение параметра	Значение параметров, предлагаемое участником	Единица измерения параметра	
1.	Ударопрочный кейс	ГСПА.321429.233 Кейс серии ПОЛКОВОДЕЦ®, код модели: П275К-0, черный, пустой	Пожаробезопасность	Не должен распространять горение	-	-	На кейс есть сертификат соответствия
			Ширина внутренней части	405	<...>	мм	
			Длина внутренней части	538	<...>	мм	
			Толщина внутренней части	245	<...>	мм	
			Ширина внешней части	473	<...>	мм	
			Длина внешней части	594	<...>	мм	
			Толщина внешней части	270	<...>	мм	
			Глубина кейса	195	<...>	мм	
			Глубина крышки кейса	50	<...>	мм	
			Рабочий диапазон температур	Должен быть (-40) – (+99)	<...>	°C	

			Материал	Полипропилен	Изотактический полипропилен		
--	--	--	----------	--------------	-----------------------------	--	--

Заявитель с отклонением заявки не согласился по следующим основаниям:

1. В Приложении №1 к извещению о проведении запроса котировок прописаны требования к характеристикам ударопрочных кейсов таким образом, что под них подходят только кейсы VG M0539, которые производит предприятие Panaro S.r.l. При этом отсутствует обоснование к указанию конкретных характеристик кейсов, без указания диапазонных значений.

2. Кейсы VG M0539, заявленные к закупке в рамках данной закупочной процедуры, производятся итальянской компанией Panaro S.r.l, страна происхождения товара — Италия. Данная страна входит в перечень недружественных России стран. Кейсы VG M0539 запрещены производителем к ввозу на территорию РФ как продукция двойного назначения.

Также Заявитель отмечает, что существуют кейсы российского производства, которые превосходят по тактико-техническим и эксплуатационным характеристикам иностранные кейсы VG: КОРСАР® и ПОЛКОВОДЕЦ®.

Представители Заказчика с доводами жалобы не согласились, представили письменные возражения и материалы, запрошенные антимонопольным органом.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссия приходит к следующим выводам.

В соответствии с частью 1 статьи 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 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.

В силу части 10 статьи 3.2 Закона о закупках, заявки на участие в конкурентной закупке представляются согласно требованиям к содержанию, оформлению и составу заявки на участие в закупке, указанным в документации о закупке в соответствии с настоящим Федеральным законом и положением о закупке заказчика.

В силу пункта 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации подлежат указанию требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

В соответствии с пунктом 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные заказчиком и предусмотренные техническими регламентами в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иные требования, связанные с

определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика. Если заказчиком в документации о закупке не используются установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям Заказчика.

При этом согласно пункту 3 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации также должны содержаться 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 пунктом 10 части 19.1 статьи 3.4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке заказчик вправе установить обязанность представления предложения участника конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства в отношении предмета такой закупки.

В силу подпункта 10 пункта 14 Извещения в заявке на участие в запросе котировок должно быть представлено предложение участника конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства в отношении предмета такой закупки (Форма 1.2) Приложение № 3 к извещению о проведении запроса котировок, которое должно содержать конкретные показатели товара, работы, услуги, соответствующие значениям, установленным в извещении о Запросе котировок. Техническое предложение заполняется на основании Технического задания (Приложение № 1 к извещению о проведении запроса котировок) и с учетом инструкции по заполнению предложения участника закупки по функциональным, техническим и качественным характеристикам, а также эксплуатационным показателям товара (просим предоставлять в текстовом формате «.doc» или «.docx»).

Согласно Техническому заданию функциональные (потребительские свойства товара), технические, качественные и эксплуатационные характеристики товара устанавливаются в соответствии с Приложением № 1 к настоящему Техническому заданию (описание объекта закупки)

Поставляемые товары должны соответствовать требованиям к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара к размерам, упаковке, отгрузке товара, предусмотренными техническими регламентами в соответствии с законодательством Российской Федерации.

В соответствии с Инструкцией по составлению описания объекта закупки, являющейся частью Технического задания, участник закупки в заявке указывает сведения о товаре (наименование и характеристики) в соответствии с техническим заданием, являющимся частью документации о закупке или приложением к извещению о запросе котировок.

Отсутствие требуемых сведений или **указание не соответствующих характеристик товара расценивается закупочной комиссией, как несоответствие заявки требованиям документации о закупке или приложению к извещению о запросе котировок и влечет отклонение заявки на участие в закупке.**

На заседании Комиссии Заказчик пояснил, что установленные характеристики соответствуют его потребности. Поставка эквивалента документацией не предусмотрена.

Заказчик указал, что ударопрочные кейсы закупаются Заказчиком в качестве изделия, входящего в состав громкоговорящих носимых комплексов оповещения (далее — ГНКО), которые являются собственной разработкой Заказчика. Данное оборудование выпускается в соответствии с ТУ АБТС.465317.001-7-16. Также изделие прошло декларирование по требованиям ТР ТС 020/2011.

При рассмотрении заявок основной характеристикой, определяющей соответствие заявки

Техническому заданию, являются внешние и внутренние размеры изделия, которые должны обеспечивать возможность жесткой установки и закрепления оборудования согласно существующей конструкторской документации. Увеличение габаритных размеров меняет потребительские свойства ГНКО.

Заказчик пояснил, что конструкция ГНКО предполагает монтаж и функционирование в кейс определенной конфигурации (размеры, пропорции, положение крышки для крепления различного оборудования: телекоммуникационного модуля, радиосистемы, усилителя, микшера, зарядного модуля), которая учтена в конструкторской документации. Изменение размеров кейса потребует переработки конструкторской документации и технологических составляющих процесса производства. Изменение размеров кейса приведет к изменению размещения оборудования, разработке новых креплений, переделке жгутов. Для этого потребуются переработка моделей и чертежей входящих деталей конструкции и изменение технологической оснастки.

Изучив материалы заявки Заявителя, Комиссией установлено, что предлагаемый Заявителем товар не соответствует требованиям Технического задания по своим техническим характеристикам, что не отрицается Заявителем.

При таких обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу, что фактически заявка Заявителя не соответствует требованиям Закупочной документации, а равно у Заказчика имелись правовые основания для отклонения заявки Заявителя.

Принцип равноправия предполагает недопустимость предъявления различных требований к участникам закупки, находящимся в одинаковом положении, в отсутствие к тому причин объективного и разумного характера. Указанное, в частности, означает, что допустимым может быть признано установление заказчиком требований, которые в равной мере применяются ко всем участникам закупки и не приводят к исключению из числа участников закупки хозяйствующих субъектов по причинам, не связанным с обеспечением удовлетворения потребностей заказчика.

По результатам проведения закупки Заказчик обязан заключить договор с участником закупки 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, 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 закупку.

В соответствии с пунктом 9 Извещения Заявка участника запроса котировок в электронной форме отклоняется закупочной комиссией в случае несоответствия товаров, работ, услуг, предлагаемых в заявке на участие в закупке, обязательным требованиям, установленным документацией о закупке.

В связи с вышеизложенным, Комиссия считает решение Заказчика об отклонении заявки Заявителя правомерным, принятым в соответствии с требованиями Закона о закупках и Документации.

Комиссия также принимает во внимание, что на участие в Закупке подано 6 заявок, 3 из которых допущены до дальнейшего участия в Закупке, что свидетельствует, что установленные требования не повлекли ограничение круга участников. В свою очередь, Заявителем доказательств обратного не представлено. Также Заявителем не доказано соответствие предлагаемого товара потребности Заказчика.

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.

Относительно оспаривания положений документации Комиссия отмечает, что оспариваемые требования подлежали обжалованию в срок до окончания срока подачи заявок, а именно не позднее 08.11.2023.

При этом, жалоба подана Заявителем в антимонопольный орган 16.11.2023, то есть пределами срока, установленного на подачу заявок.

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.

Согласно статье 10 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее — 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.

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 (часть 3 статьи 1 ГК РФ, недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (часть 4 статьи 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (часть 1 статьи 10 ГК РФ).

Учитывая изложенное, Комиссия приходит к выводу, что обжалование Заявителем положений документации 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 положений Документации после окончания срока подачи заявок свидетельствует о злоупотреблении своим правом на обжалование процедуры.

При таких обстоятельствах, учитывая положения части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия отмечает, что оспаривание положений документации, которые, по мнению Заявителя, противоречат действующему законодательству Российской Федерации, подлежали обжалованию до окончания срока подачи заявок.

Также в письме ФАС России от 25.06.2019 ME/53183/19 указано, что жалоба на положения документации о закупке может быть направлена любым лицом в антимонопольный орган до окончания срока подачи заявок на участие в закупке.

Аналогичная правовая позиция изложена в постановлении Девятого арбитражного апелляционного суда от 07.06.2021 по делу №А40-178288/20, решении Арбитражного суда города Москвы от 28.02.2023 по делу № А40-276661/22.

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.

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

#### **РЕШИЛА:**

1. Признать жалобу ООО «ПОЛКОВОДЕЦ» (ИНН: 7719447520; ОГРН: 1167746504771) на действия ФГУП РСВО (ИНН: 7712005121; ОГРН: 1027739426802) при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 17.11.2023 № НП/49174/23.

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

