

## РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-11200/2022 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

02.08.2022 г. Москва

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

Председательствующего Комиссии:

членов Комиссии:

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей <...>,

**рассмотрев жалобу** <...> (далее - Заявитель) на действия <...> (далее -Заказчик) при проведении запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на оказание охранных услуг объектов и имущества расположенного по адресу: 129272 г. Москва, ул. Сущёвский Вал, д. 64 (реестровый № 32211548394, 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, закупочной 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» (в редакции, действующей на дату размещения Положения о закупках) (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, закупочной 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.**

**Часть 10 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках) предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам 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.**

**Извещение о проведении Закупки № 32211548394 опубликовано на сайте [zakupki.gov.ru](http://zakupki.gov.ru) 14.07.2022.**

**Предмет торгов: Оказание охранных услуг объектов и имущества расположенного по адресу: 129272 г. Москва, ул. Суцёвский Вал, д. 64.**

**Начальная (максимальная) цена договора составляет 3 839 520,00 (три миллиона восемьсот тридцать девять тысяч пятьсот двадцать) рублей, включая НДС.**

**Дата начала приема заявок на участие в торгах – 14.07.2022.**

**Дата окончания приема заявок – 21.07.2022 в 11:00.**

**Заявитель в своей жалобе оспаривает отклонение своей заявки на участие в Закупке, считая, что представленная им заявка в полной мере отвечала требованиям Закупочной документации, а также положения Закупочной документации.**

**Представитель Заказчика с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения и материалы.**

**Согласно протоколу рассмотрения вторых частей заявок от 21.07.2022 №32211548394-02 заявка Заявителя (Участник № 3) отклонена от дальнейшего участия в закупке на основании пункта 15.8.9. Положения о закупках – ценовое**

*предложение участника закупки ниже более чем на 25% от НМЦД и не соответствует мониторингу рыночных цен по предмету закупки.*

**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.**

Согласно части 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.

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.

Подпунктом 1 пункта 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что 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.

Согласно 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.

Также 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.

Согласно пункту 15.1.1 Положения под запросом предложений форма торгов, при которой победителем признается участник конкурентной закупки, заявка на

участие которого в соответствии с критериями, определенными в документации о закупке, наиболее полно соответствует требованиям документации о закупке и содержит лучшие условия поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг.

В соответствии с пунктом 15.8.5 Положения в рамках отбора Комиссия проверяет поданные заявки на участие в запросе предложений на соответствие установленным требованиям и условиям закупочной документации, в частности:

- наличие, действительность и правильность оформления требуемых документов;
- соответствие предлагаемых товаров, работ, услуг и предлагаемых условий договора;
- соответствие обеспечения исполнения обязательств участника запроса предложений в связи с подачей заявки на участие в запросе предложений (если требовалось).

В силу пункта 15.8.16 Положения критериями оценки заявок на участие в запросе предложений могут быть:

- 1) цена;
- 2) качественные и (или) функциональные характеристики (потребительские свойства) товара, качество работ, услуг;
- 3) расходы на эксплуатацию товара;
- 4) расходы на техническое обслуживание товара;
- 5) сроки (периоды) поставки товара, выполнения работ, оказания услуг;
- 6) срок, на который предоставляются гарантии качества товара, работ, услуг;
- 7) деловая репутация участника закупок;
- 8) наличие у участника закупок производственных мощностей, технологического оборудования, трудовых, финансовых и иных ресурсов, необходимых для поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг;
- 9) квалификация участника закупки.

Пункт 3.3 Документации устанавливает дополнительные квалификационные требования к участникам закупки:

- наличие у участника кадровых ресурсов, необходимых для оказания услуг, являющихся предметом договора, заключаемого по итогам процедуры закупки;
- наличие страхового полиса.

Согласно пункту 4.2. Документации заявка на участие в запросе предложений должна состоять из двух частей и предложения участника закупки о цене договора (цене лота, единицы товара, работы, услуги).

В пункте 4.2.1 Документации предусмотрено, что первая часть заявки на участие в

запросе предложений должна содержать информацию и документы, предусмотренные подпунктом 10 пункта 4.7 настоящего раздела документации Форма № 1 «ПЕРВАЯ ЧАСТЬ ЗАЯВКИ НА УЧАСТИЕ В ЗАПРОСЕ ПРЕДЛОЖЕНИЙ» раздела V. «ОБРАЗЦЫ ФОРМ И ДОКУМЕНТОВ» настоящей документации), а также информацию и документы, необходимые для осуществления оценки предлагаемых участником товаров, работ, услуг, условий исполнения договора в соответствии с критериями и порядком оценки и сопоставления заявок на участие в закупке: не установлены.

В соответствии с пунктом 4.2.2 Документации вторая часть заявки на участие в запросе предложений должна содержать информацию и документы, предусмотренные пункта 4.7 настоящего раздела документации, а также информацию и документы, необходимые в отношении критериев и порядка оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, применяемых к участникам запроса предложений, установленным в п. 9.2. настоящего раздела документации.

Согласно пункту 3.4 Документации Комиссия вправе на любом этапе Закупки проверить соответствие Участников закупки требованиям, установленным в Документации о закупке.

На основании пункта 15.8.9 Положения Комиссия в целях борьбы с демпингом при обнаружении предложений, стоимость которых ниже более чем на 25 процентов от начальной максимальной цены, имеет право запросить дополнительные разъяснения порядка ценообразования и обоснованности такого снижения цены, а при отсутствии обоснованных разъяснений – отклонить поданное предложение.

В своей заявке Заявителем были предложены сведения о кадровых ресурсах на 17 человек (по Форме № 3).

При этом, после запроса Заказчика, Заявитель предоставил обоснование снижения цены, в котором в статье расходов «Фонд заработной платы» указал 6 сотрудников.

На заседании Комиссии Заявитель не смог пояснить основания предоставления им обоснования цены договора, в стоимость которой включена оплата только 6 человек.

Согласно пункту 9.4 Документации оценка по показателю критерия осуществляется на основании оценок членов ЗК в соответствии с представленной таблицей:

№ п/п	Наименование работников	Количество работников в наличии у участника (чел.)	Количество баллов, присваиваемых участнику
1.	Охранник	0 работников, либо наличие сведений и документов не подтверждено в составе заявки (в составе заявки не представлены документы, подтверждающие наличие между участником и работником трудовых/гражданско-правовых отношений, выписки из ЭТК и/или документы, подтверждающие наличие в штате работников	0 баллов
		8 работников	

	(трудовая книжка/ трудовой/ подрядный договор/ выписка из ЭТК)	100 баллов
--	--	------------

Согласно Техническому заданию Участник обязан обеспечить пост №1 круглосуточный в составе 2 (двух) работников.

В соответствии с пунктом 3 Технического задания исполнитель должен обеспечить постоянный состав охранников задействованных на охране объекта. Замена в постоянном составе охранников допускается только в случае прекращения трудовых отношений с Исполнителем, нахождения в отпуске или на больничном кого-либо из постоянного состава. Также замена в постоянном составе охранников допускается по согласованию с Заказчиком.

В связи с вышеизложенным, Комиссия считает решение Закупочной комиссии об отклонении заявки Заявителя правомерным, принятым в соответствии с требованиями Закупочной документации и требований Закона о закупках.

При этом Заявитель своим правом на обращение с запросом о разъяснении неясных положений документации к Заказчику не воспользовался.

Одновременно с этим Комиссия принимает во внимание, что на участие в Закупке подано 3 заявки, 2 из которых допущены к дальнейшему участию, что свидетельствует о том, что документация участникам ясна, не содержала в себе двоякого толкования и не вводила в заблуждение, а также вопреки доводу Заявителя об обратном свидетельствует об отсутствии ограничения конкуренции.

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.

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 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 жалобы в указанной части.

**Комиссия также отмечает, что оспариваемые Заявителем положения документации подлежали обжалованию до окончания срока подачи заявок, а именно не позднее 21.07.2022.**

**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 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 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.

**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 документации.**

**В связи с изложенным, Комиссией принято решение об оставлении жалоб**

**Заявителя в указанной части без рассмотрения в порядке ст. 18.1 Закона о защите конкуренции.**

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

**РЕШИЛА:**

1. Признать жалобу <...> на действия <...> при проведении Закупки необоснованной в части отклонения заявки, в остальной части оставить без рассмотрения.
2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмом Московского УФАС России от 26.07.2022 № НП/39024/22.

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