

## **РЕШЕНИЕ**

**по делу № 077/07/00-20322/2021 о нарушении**

**процедуры торгов и порядка заключения договоров**

**24.11.2021**

**г. Москва**

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

Председательствующего:

членов Комиссии:

при участии представителей от ООО «ТехноСеть», НИТУ «МИСиС»,

рассмотрев жалобу ООО «ТехноСеть» (далее также - Заявитель) на действия НИТУ «МИСиС» (далее — также Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на выполнение работ по текущему ремонту системы пожаротушения и противодымной защиты помещений для НИТУ «МИСиС» (реестровый № 32110745455, 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.

Заявитель оспаривает отклонение своей заявки, поданной на участие в Закупке.

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.

09.11.2021 на сайте Единой информационной системы в сфере закупок и на официальном сайте ЭТПЗ был опубликован протокол рассмотрения первых частей заявок, составляемый в ходе проведения конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства от 08.11.2021 (далее - Протокол), в соответствии с которым заявка Заявителя была отклонена.

Заявитель считает данное отклонение неправомерным.

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

Комиссия, заслушав позицию сторон, проанализировав материалы, представленные на заседании Комиссии, приходит к решению о признании жалобы необоснованной на основании следующих

фактических обстоятельств дела.

В соответствии с Протоколом заявка Заявителя была отклонена на основании подпункта «а» пункта 5.1.4. раздела 5 Документации, а именно:

- в составе заявки участника закупки отсутствует «Предложение участника закупки в отношении предмета закупки» по форме, приведенной в Разделе 1.4. документации, что не соответствует требованиям подпункта «а» раздела 1 пункта 3.3. Документации. В представленном документе «Характеристики товаров, используемых при выполнении работ» отсутствует подтверждение о выполнении работ на условиях, установленных конкурсной документацией, отсутствуют предлагаемые срок гарантии качества и срок выполнения работ.

Комиссия отмечает, что согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках названный закон устанавливает, что 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 соответствии с частью 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 определения и обоснования начальной (максимальной) цены договора, цены договора, заключаемого с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком), включая порядок определения формулы цены, устанавливающей правила расчета сумм, подлежащих уплате заказчиком поставщику (исполнителю, подрядчику) в ходе исполнения договора (далее - формула цены), определения и обоснования цены единицы товара, работы, услуги, определения максимального значения цены договора, порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 Закона о закупках, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

В соответствии с частью 9 статьи 3.2 Закона о закупках для осуществления конкурентной закупки заказчик разрабатывает и утверждает документацию о закупке (за исключением проведения запроса котировок в электронной форме), которая размещается в единой информационной системе вместе с извещением об

осуществлении закупки и включает в себя сведения, предусмотренные в том числе частью 10 статьи 4 Закона о закупках.

В пунктах 2, 3, 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в Документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе:

- требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке;
- 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;
- требования к участникам такой закупки.

Согласно пункту 10 части 19.1 статьи 3.4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке заказчик вправе установить обязанность представления следующих информации и документов ,в том числе:

- предложение участника конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства в отношении предмета такой закупки.

Аналогичная норма содержится в пункте 19.11. и пункте 8 Приложения № 3а к Положению о Закупках Заказчика.

Согласно части 19.5 статьи 3.4 Закона о закупках заявка на участие в конкурсе в электронной форме, запросе предложений в электронной форме состоит из двух частей и предложения участника закупки о цене договора (единицы товара, работы, услуги). Первая часть данной заявки должна содержать информацию и документы, предусмотренные пунктом 10 части 19.1, а также частью 19.2 настоящей статьи в отношении критериев и порядка оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке, применяемых к предлагаемым участниками такой закупки товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора (в случае установления в документации о конкурентной закупке этих критериев). Вторая часть данной заявки должна содержать информацию и документы, предусмотренные пунктами 1 - 9, 11 и 12 части 19.1, а также частью 19.2 настоящей статьи в отношении критериев и порядка оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке, применяемых к

участникам конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства (в случае установления в документации о конкурентной закупке этих критериев). При этом предусмотренные настоящей частью информация и документы должны содержаться в заявке на участие в конкурсе в электронной форме, запросе предложений в электронной форме в случае установления обязанности их представления в соответствии с частью 19.1 настоящей статьи.

Аналогичная норма содержится в п. 19.12. Положения о закупке Заказчика.

В настоящем случае в пункте 3.3 раздела 1 Документации установлено, заявка на участие в конкурсе представляется участником закупки согласно требованиям к содержанию, оформлению и составу заявки на участие в конкурсе, указанным в настоящей конкурсной документации, в том числе должна быть подготовлена по формам, представленным в Разделе I.4. настоящей конкурсной документации, и содержать:

1) Первая часть заявки на участие в конкурсе должна содержать:

а) предложение участника закупки в отношении предмета закупки по форме, приведенной в Разделе I.4. настоящей документации.

б) дополнительные предложения о качестве товара, работ, услуг по форме, приведенной в Разделе I.4. настоящей документации. Документы (сведения), подтверждающие качество товаров, работ, услуг, в случае, если в документации о закупке указан такой критерий оценки заявок на участие в закупке, как «Качество товаров, работ, услуг». При этом отсутствие указанных документов не является основанием для признания заявки не соответствующей требованиям документации о закупке.

Также в пункте 15 Информационной карты Документации установлено, что участник закупки представляет в составе заявки предложение в отношении предмета закупки по форме, представленной в Разделе I.4. настоящей документации и отвечающее требованиям настоящей документации.

В разделе I.4. Документации установлена ФОРМА «ПРЕДЛОЖЕНИЯ УЧАСТНИКА ЗАКУПКИ В ОТНОШЕНИИ ПРЕДМЕТА ЗАКУПКИ»:

ПРЕДЛОЖЕНИЕ В ОТНОШЕНИИ ПРЕДМЕТА ЗАКУПКИ

Исполняя наши обязательства и изучив конкурсную документацию, в том числе условия и порядок проведения настоящего конкурса, проект договора,

Техническое задание, предлагаем выполнить работы на нижеприведенных условиях:

При заполнении участник закупки должен выбрать один из вариантов:

**Вариант 1:**

Участник закупки настоящим подтверждает, что количество (объем) предлагаемых работ соответствует требованиям, указанным в Техническом задании, а также подтверждает, что предлагаемые работы соответствуют требованиям к работам, указанным в Техническом задании, в т.ч.:

- нормативным документам, перечисленным в Техническом задании;
- требованиям к безопасности и качеству работ, указанным в Техническом задании;
- требованиям к результату выполнения работ, указанным в Техническом задании.

**Срок гарантии качества работ** составляет \_\_\_\_\_

*Участник закупки должен указать предлагаемый срок гарантии качества работ согласно требованиям конкурсной документации, в том числе в установленных единицах измерения.*

**Срок гарантии качества на товар, применяемый в рамках выполнения работ** составляет \_\_\_\_\_

*Участник закупки должен указать предлагаемый срок гарантии на товар, применяемый в рамках выполнения работ, согласно требованиям конкурсной документации, в том числе в установленных единицах измерения.*

**Срок выполнения работ** составляет \_\_\_\_\_

*Участник закупки должен указать предлагаемый срок выполнения работ согласно требованиям конкурсной документации, в том числе в установленных единицах измерения.*

**Форма «СВЕДЕНИЯ О НАИМЕНОВАНИИ И КОНКРЕТНЫХ ПОКАЗАТЕЛЯХ ТОВАРА, ПРИМЕНЯЕМОГО ПРИ ВЫПОЛНЕНИИ РАБОТ»**

Наименование производителя товара, модель (артикул и т.п. Требования к информация	Сведения, идентифицирующие указанного участником закупки производителя
--	---

№ п/п	Наименование товара	производителя, индивидуализирующая товар – при наличии) Товарный знак (при наличии)	техническим характеристикам, функциональным (потребительским) свойствам товара и другие требования	(сайт в информационно- телекоммуникационной сети «Интернет» или ИНН).
----------	------------------------	---	---	---

### **Вариант 2:**

*Участник закупки вправе самостоятельно описать выполняемую работу, которая является предметом конкурса, ее количественные и качественные характеристики.*

*В случае выбора Варианта 2 информация указывается в соответствии с требованиями пункта 3.5. конкурсной документации.*

**Срок гарантии качества работ** составляет \_\_\_\_\_

*Участник закупки должен указать предлагаемый срок гарантии качества работ согласно требованиям конкурсной документации, в том числе в установленных единицах измерения.*

**Срок гарантии качества на товар, применяемый в рамках выполнения работ** составляет \_\_\_\_\_.

*Участник закупки должен указать предлагаемый срок гарантии на товар, применяемый в рамках выполнения работ, согласно требованиям конкурсной документации, в том числе в установленных единицах измерения.*

**Срок выполнения работ** составляет \_\_\_\_\_

*Участник закупки должен указать предлагаемый срок выполнения работ согласно требованиям конкурсной документации, в том числе в установленных единицах измерения.*

**Форма «СВЕДЕНИЯ О НАИМЕНОВАНИИ И КОНКРЕТНЫХ ПОКАЗАТЕЛЯХ ТОВАРА, ПРИМЕНЯЕМОГО ПРИ ВЫПОЛНЕНИИ РАБОТ»**

№ п/п	Наименование товара	Наименование производителя товара, модель (артикул и т.п. информация производителя, индивидуализирующая товар – при наличии)  Товарный знак (при наличии)	Требования к качеству, техническим характеристикам, функциональным (потребительским) свойствам товара и Другие требования	Сведения, идентифицирующие указанного участником закупки производителя (сайт в информационно- телекоммуникационной сети «Интернет» или ИНН).
1	2	3		

При этом в пункте 2 Инструкции по заполнению (установлена в разделе I.4. Документации) указано, что не допускается удаление текста из формы заявки участника закупки, кроме текста, написанного курсивом и текста, в отношении которого такая возможность предусмотрена текстом, написанным курсивом.

На заседании Комиссии Заказчиком были представлены заявки участников.

Как было установлено на заседании Комиссии, заявка Заявителя не соответствовала требованиям Документации, а именно отсутствовали подтверждение о выполнении работ на условиях, установленных конкурсной документацией, предлагаемые срок гарантии качества и срок выполнения работ.

При этом на заседании Комиссии Заявитель указал, что подтверждение о выполнении работ на условиях, установленных документацией, представлено в файле «Предложение в отношении предмета закупки» и приложено в составе 2 части заявки.

Вместе с тем Комиссии указывает на то, что в соответствии с частью 22 статьи 3.4 Закона о закупках Оператор электронной площадки в следующем порядке направляет заказчику:

1) первые части заявок на участие в конкурсе в электронной форме, аукционе в электронной форме, запросе предложений в электронной форме, заявки на участие в запросе котировок в электронной форме - не позднее дня, следующего за днем окончания срока подачи заявок на



участие в конкурентной закупке с участием только субъектов малого и среднего предпринимательства, установленного извещением об осуществлении конкурентной закупки, документацией о конкурентной закупке либо предусмотренными настоящей статьей уточненными извещением, документацией;

3) вторые части заявок на участие в конкурсе, аукционе, запросе предложений, а также предложения о цене договора (при проведении конкурса в электронной форме, запроса предложений в электронной форме), протокол, предусмотренный частью 7.1 настоящей статьи (при проведении аукциона в электронной форме), - в сроки, установленные извещением о проведении таких конкурса, аукциона, запроса предложений, документацией о конкурентной закупке либо предусмотренными настоящей статьей уточненными извещением, документацией. Указанные сроки не могут быть ранее сроков:

а) размещения заказчиком в единой информационной системе протокола, составляемого в ходе проведения таких конкурса, аукциона, запроса предложений по результатам рассмотрения первых частей заявок;

б) проведения процедуры подачи участниками аукциона в электронной форме предложений о цене договора с учетом требований части 7 настоящей статьи (при проведении аукциона в электронной форме);

4) протокол, предусмотренный частью 7.1 настоящей статьи (в случае, если конкурс в электронной форме включает этап, предусмотренный пунктом 5 части 4 настоящей статьи), - не ранее срока размещения заказчиком в единой информационной системе протокола, составляемого в ходе проведения конкурса в электронной форме по результатам рассмотрения вторых частей заявок.

При этом согласно части 10 статьи 3.3 Закона о закупках Оператором электронной площадки обеспечивается конфиденциальность информации:

1) о содержании заявок на участие в конкурентной закупке в электронной форме, окончательных предложений до окончания срока подачи заявок, окончательных предложений;

2) об участниках конкурентной закупки в электронной форме, подавших заявки на участие в такой закупке, до предоставления комиссии по осуществлению конкурентных закупок в соответствии с настоящим Федеральным законом и соглашением, предусмотренным частью 2 настоящей статьи, доступа к данным заявкам (ко вторым частям заявок, направляемым заказчику в соответствии с пунктом 3 части 22 статьи 3.4

настоящего Федерального закона, в случае осуществления конкурентной закупки в электронной форме, участниками которой могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства).

Таким образом, Заказчик при рассмотрении первых частей заявок лишен возможно ознакомится с документами, представленными во второй части заявки.

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

Кроме того Заявитель конклюдентно согласился (пункт 1 статьи 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, 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.

При этом на заседании Комиссии Заявителем устно был заявлен довод об оспаривании заявки победителя. Однако, в содержании жалобы данный довод не был заявлен.

Согласно части 13 статьи 3 Закона о закупках рассмотрение жалобы антимонопольным органом должно ограничиваться только доводами, составляющими предмет обжалования.

Таким образом, учитывая, что в силу части 13 статьи 3 Закона о закупках антимонопольный орган ограничен доводами жалобы, Комиссия не вправе оценивать устно заявленный довод, который, в свою очередь, не был указан в самой жалобе и, следовательно, не является предметом обжалования.

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

#### **РЕШИЛА:**

1 . Признать жалобу ООО «ТехноСеть» (ИНН: 7727842115, ОГРН: 1147746949382) на действия НИТУ «МИСиС» (ИНН: 7706019535, ОГРН: 1027739439749) при проведении Закупки необоснованной.

2 . Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмом Московского УФАС России от 18.11.2021 № ЕО/70343/21.

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