

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-1696/2024 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

16.02.2024 г. Москва

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

рассмотрев жалобу ООО «Ремстрой» (далее — Заявитель) на действия Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА) (далее — Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на оказание услуг по техническому обслуживанию слаботочных инженерных систем (реестровый № 32413230607, 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.

Рассмотрение жалобы проводилось в дистанционном режиме посредством видеоконференцсвязи.

Инструкция по подключению и использованию системы TrueConf размещена на официальном сайте Московского УФАС России по ссылке: <https://moscow.fas.gov.ru/page/17962>.

Заявлений о невозможности подключения к сеансу, а также возражений относительно рассмотрения жалобы посредством видеоконференцсвязи от Заявителя, которому направлялось уведомление о принятии жалобы к рассмотрению, в Управление не

поступало.

Согласно части 16 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, рассмотрение жалобы по существу осуществляется комиссией антимонопольного органа. Неявка лиц, надлежащим образом уведомленных (уведомленных посредством направления антимонопольным органом уведомления, предусмотренного частью 11 настоящей статьи) о времени и месте рассмотрения жалобы по существу, не является препятствием для такого рассмотрения.

Таким образом, учитывая, что указанное лицо надлежащим образом извещено о дате, времени и способе рассмотрения жалобы заблаговременно Комиссия Московского УФАС считает возможным провести дистанционное рассмотрение жалобы в отсутствие Заявителя.

При этом в жалобе Заявителя содержатся ссылки на нарушение Заказчиком статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Жалоба, содержащая сведения о нарушении антимонопольного законодательства рассматривается по правилам главы 9 Закона о защите конкуренции.

Настоящее заседание Комиссии было проведено в рамках статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, при этом в части доводов о возможном нарушении статьи 17 Закона о защите конкуренции данная жалоба принята в работу в рамках статьи 44 Закона о защите конкуренции и ответ будет дан дополнительно.

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.

Согласно доводам жалобы Заявитель выражает несогласие с положениями закупочной документации.

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.

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.

Согласно части 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 настоящего Федерального закона.

Заказчик осуществляет свою закупочную деятельность в соответствии с требованиями Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд федерального государственного автономного образовательного учреждения высшего образования «Московский государственный юридический университет имени О.Е. Кутафина (МГЮА), утвержденного решением наблюдательного совета ФГАОУ ВО «Московский государственный юридический университет имени О.Е. Кутафина (МГЮА) (протокол от 20.12.2023 № 1) (далее — Положение).

Извещение о проведении Закупки опубликовано на сайте Единой информационной системы в сфере закупок 30.01.2024.

Дата начала срока подачи заявок: 30.01.2024.

Дата и время окончания подачи заявок (по местному времени): 07.02.2024 09:00.

Максимальная цена договора (цена лота): 2 500 000,00 рублей.

1) В своей жалобе Заявитель указывает, что Закупочной документацией надлежащим образом не определен предмет Закупки, что не позволяет определить, какие работы будут выполнять при исполнении договора.

Предметом обжалуемой Закупки является «Оказание услуг по техническому обслуживанию слаботочных инженерных систем», при этом Заявитель указывает, что слаботочные инженерные системы могут быть совершенно разные по видам и функциональному назначению.

Согласно позиции Заявителя Заказчику в Закупочной документации надлежит указать конкретный вид слаботочной инженерной системы,

обслуживание которой будет проводиться при исполнении договора, так как разные по функционалу, назначению и свойствам инженерные слаботочные системы требуют совершенно различной квалификации и навыков для их надлежащего обслуживания.

Отсутствие указания в Закупочной документации конкретного вида слаботочной инженерной системы, обслуживание которой будет проводиться по результатам Закупки, по мнению Заявителя, может привести к невозможности исполнения договора, если у исполнителя не окажется соответствующей квалификации.

Заказчик с указанным доводом жалобы не согласился и на заседании Комиссии пояснил, что им установлены исчерпывающие требования, которые позволяют определить, какие работы будут исполняться по результатам Закупки.

Также Заказчик отметил, что Закупочной документацией предусмотрена возможность привлечения соисполнителя, в случае невозможности самостоятельного исполнения договора.

Заказчик пояснил, что Закупочной документацией не установлены требования о наличии у исполнителя специальных лицензий и разрешений и соответственно не требуются при исполнении договора.

Относительно указанного довода жалобы Комиссия отмечает следующее.

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.

Согласно пункту 2 Информационной карты предметом договора является оказание услуг по техническому обслуживанию слаботочных инженерных систем. Подробное описание предмета закупки содержится в приложении № 1 «Техническое задание» документации о закупке (далее — Техническое задание).

В соответствии с пунктом 8.1. Технического задания при оказании услуг должны быть учтены требования норм и правил, действующих на территории Российской Федерации:

- Правила устройства электроустановок (ПУЭ);
- ГОСТ Р 51558-2014 Средства и системы охранные телевизионные. Классификация. Общие технические требования. Методы испытаний;
- Р 78.36.002-2010 Рекомендации «ВЫБОР И ПРИМЕНЕНИЕ СИСТЕМ ОХРАННЫХ ТЕЛЕВИЗИОННЫХ»;
- ГОСТ Р МЭК 60950-2002 «Безопасность оборудования информационных технологий»;
- ГОСТ 12.1.030-81 «Система стандартов безопасности труда. Электробезопасность. Защитное заземление, зануление»;
- «Правила технической эксплуатации электроустановок потребителей» (ПТЭЭП);
- Правила по охране труда при эксплуатации электроустановок (ПОТЭУ);
- СНиП 3.05.06-85 «Электротехнические устройства».

Приложением № 1 к Техническому заданию установлены требования к материалам для осуществления поставки для технического обслуживания и ремонта слаботочных инженерных систем Заказчика:

Приложением № 2 к Техническому заданию определен состав оказываемых услуг:

№ п/п	Наименование услуг
	Наименование услуги

	Профилактический осмотр, чистка от посторонних предметов протяжных и распределительных шкафов и люков.
	Заделка кабеля UTP в кроссовую панель или розетку (за 1 кабель)
	Проводка от 1 до 5 UTP/STP/FTP кабелей через отверстия в стенах и конструкциях
	Проводка от 5 до 20 UTP/STP/FTP кабелей через отверстия в стенах и конструкциях
	Пробивка сквозных отверстий $16 < D < 30$ мм в конструкциях толщиной от 400 мм. (кирпич / бетон)
	Тестирование кабельной сети (за 1 линию)
	Маркировка портов
	Установка в ТК/С шкаф/стойку конструктивов 1-3 U
	Прокладка коаксиального кабеля/витой пары в коробе или по стене (за 1 метр кабеля)
	Прокладка оптоволоконного кабеля (за 1 метр кабеля)
	Прокладка электрического кабеля (за 1 метр кабеля)
	Работы по коммутации (соединение портов RJ45, RJ12, FO и т.д с организацией патч-кордов)
	Монтаж пластикового канала шириной более 80 мм (за 1 метр)
	Монтаж гофрорукава (за 1 метр)
	Демонтаж
	Демонтаж пластикового канала (за 1 метр)
	Демонтаж кабельной проводки (за 1 метр)
	Тестирование оптического кабеля (за 1 линию)
	Монтаж стойки более 40 U
	Монтаж стойки менее 40 U
	Монтаж шкафа
	Монтаж кросс-панели в шкаф (стойку)
	Кроссирование Patch panel (обжим, разделка кабеля, жгутирование) - 1 порт
	Монтаж розетки в короб, в стену и на стену
	Разделка электрической розетки
	Обжим коннектора RJ-11, RJ-45, BNC и пр.
	Установка телекоммуникационной розетки в короб или на стену
	Сварка оптического волокна (за 1 волокно)
	Разработка рефлектограмм (за 1 волокно)
	Монтаж труб (пластиковых, металл и т.д.)
	Монтаж лотков для кабельных трасс
	Разборка сборки шкафов
	Разборка сборки подвесных потолков

Таким образом, Техническим заданием определено с использованием какого оборудования и какие услуги будут оказываться при исполнении

договора.

В силу части 1 статьи 1 Закона о закупках одной из целей Закона о закупках является удовлетворение потребностей заказчиков в товарах, работах, услугах, в том числе для целей коммерческого использования, с необходимыми показателями цены, качества и надежности.

Закон о закупках не определяет порядок закупки товаров, работ, услуг, а устанавливает обязанность заказчиков разработать и утвердить Положение о закупках - документ, регламентирующий закупочную деятельность заказчика и содержащий требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (способы закупки) и условия их применения, а также порядок заключения и исполнения договоров.

Из смысла требований части 1 статьи 2 Закона о закупках следует, что при установлении требований в документации заказчики руководствуются собственным Положением о закупках и самостоятельно устанавливают требования к участникам, которые не должны противоречить требованиям Конституции Российской Федерации, Гражданского кодекса Российской Федерации, Закону о закупках, другим федеральным законам и иным нормативных правовых актов Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 32 Обзора судебной практики Верховного суда Российской Федерации № 3, утвержденного Президиумом Верховного суда Российской Федерации 10.11.2021 Законом о закупках заказчикам предоставлено право сформировать свою систему закупок в зависимости от особенностей осуществления деятельности, установив при необходимости дополнительные требования к участникам закупки, направленные в первую очередь на выявление в результате закупочных процедур лица, исполнение контракта которым в наибольшей степени будет отвечать целям эффективного использования источников финансирования, удовлетворения потребности заказчиков в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности.

При этом уменьшение числа участников закупки в результате предъявления к ним требований само по себе не является нарушением принципа равноправия, если такие требования предоставляют заказчику дополнительные гарантии выполнения победителем закупки своих обязательств и не направлены на установление преимуществ отдельным лицам либо на необоснованное ограничение конкуренции.

Приведенные правовые позиции, позволяя определить круг правомерных действий заказчика при установлении в документации о закупке,

проводимой по правилам Закона о закупках, требований к участникам, отличающихся достаточной степенью строгости, указывают также на обстоятельства, наличие которых является индикатором нарушения принципов, предусмотренных пунктом 1 части 1 статьи 3 Закона о закупках, и которые подлежат выяснению антимонопольным органом, а впоследствии судом в целях выявления в действиях заказчика данного нарушения. Такие обстоятельства подразумевают фактическое, а не мнимое предоставление преимущественных условий участия в закупке для отдельных хозяйствующих субъектов, ограничение возможности участия наибольшего числа конкурентов в целях обеспечения победы в закупке данных хозяйствующих субъектов.

Заказчик формирует Закупочную документацию в соответствии с собственными потребностями, устанавливая наиболее подходящие для него требования к порядку выполнения работ, при условии, что такие требования не приводят к ограничению конкуренции.

При этом отсутствие у хозяйствующего субъекта необходимых условий для участия в Закупке не является доказательством, подтверждающим, что требования Заказчика привели к ограничению конкуренции. Каждый хозяйствующий субъект самостоятельно принимает решение об участии в закупочной процедуре, действия каждого из них влияют на результаты закупки, победителем которого определяется лучший из участников, то есть наиболее конкурентоспособный.

Комиссия отмечает, что не установление конкретного вида слаботочной инженерной системы не приводит к ограничению конкуренции и позволяет принять участие в Закупке максимальному кругу участников, которые занимаются обслуживанием слаботочных инженерных систем.

Заявителем не представлено доказательств, что описание оказываемых услуг привело к сужению круга участников, а также предоставило преимуществу конкретному участнику.

Также на участие в Закупке подано 2 заявки, что свидетельствует об отсутствии ограничения конкуренции.

Кроме того, запросов разъяснения Закупочной документации относительно определения конкретного вида слаботочной инженерной системы в адрес Заказчика не направлялись, что свидетельствует о том, что из положений Закупочной документации представляется возможным в полной мере установить, какие работы будут выполняться по результатам Закупки.

При этом, в случае невозможности самостоятельно оказания услуг, победитель Закупки вправе привлечь соисполнителя.

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).

На основании изложенного Комиссия признает указанный довод жалобы необоснованным.

2) Заявитель в своей жалобе указывает, что Заказчиком неправомерно установлено требование, что участники Закупки в составе своей заявки должны указывать конкретные показатели товара, которое участник будет использовать при оказании услуг по предмету Закупки.

Согласно позиции Заявителя, учитывая, что предметом Закупки является оказание услуг, а не поставка товара, то участникам Закупки в составе заявки достаточно только выразить своё согласие, что при оказании услуг будут использоваться товары, указанные в Закупочной документации.

Заявитель в своей жалобе указывает, что товар, установленный Приложением № 1 к Техническому заданию является расходным материалом, который не будет передаваться Заказчику по акту приема-передачи или накладной.

Относительно указанного довода жалобы Заказчик пояснил, что требование об указании в заявке конкретных характеристик товара установлено в соответствии с требованиями части 6.1. статьи 3 Закона о закупках, а также требованиями Положения.

Так, в соответствии с подпунктом 4 пункта 1 раздела 7 Положения при описании предмета закупки Заказчик указывает требования к их объему (или порядку его определения), составу и (или) содержанию, результатам, срокам и (или) последовательности их выполнения, а также при необходимости требования к материалам, используемым при выполнении работ, оказании услуг.

Заказчик пояснил, что им было принято решение установить начальную максимальную сумму единичных расценок в размере 494 092,02 (Четыреста девяносто четыре тысячи девяносто два) рубля 02 копеек, принятую как минимальная из направленных коммерческих предложений по методу сопоставимых рыночных цен (анализа рынка). В связи с объемом выделенных средств, заказчиком принято решение установить начальную максимальную цену Договора в размере 2 500 000 руб. (Два миллиона пятьсот тысяч) рублей.

Аукцион проводится путем снижения суммы начальных (максимальных) единичных расценок по всей номенклатуре закупаемых товаров (Приложение №2 к Техническому заданию) и стоимости услуг по техническому обслуживанию (Приложение №1 к Техническому заданию). Единичные расценки товаров, работ, услуг указаны в Приложении №2 к Документации «Расчет НМЦК».

Оплата запасных частей (расходных материалов) при исполнении Договора производится исходя из фактически оказанных услуг и стоимости используемых комплектующих (расходного материала), но не более цены Договора.

При этом, перечень запасных частей (расходных материалов) с техническими характеристиками материалов является неотъемлемой частью Договора (Приложение №1 Спецификация к Договору).

Также Заказчик отметил, что относительно оспариваемого требования участники запросов разъяснений не направляли.

Относительно указанного довода, Комиссия отмечает следующее.

В соответствии с пунктом 6 раздела 2 Закупочной документации первая часть заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме должна содержать конкретное описание поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом

закупки, подготовленное в соответствии с формами раздела 4 «Образцы форм документов» и с учетом требований, предусмотренных § 2 «Требования к описанию участниками закупки поставляемого товара (выполняемых работ, оказываемых услуг) и подаче предложения о цене» раздела 2 «Порядок проведения открытого аукциона в электронной форме».

Не допускается указание в первой части заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме сведений об участнике закупки, о ценовом предложении и о его соответствии требованиям, установленным в документации о закупке, в том числе квалификационным (при наличии таких требований).

Заявка на участие в открытом аукционе в электронной форме формируется участником закупки в соответствии с формами, приведенными в разделе 4 «Образцы форм документов». Используемые при подготовке заявки формы должны быть заполнены по всем пунктам.

При указании конкретных показателей участник закупки должен представить в заявке конкретные показатели предлагаемого к поставке (используемого при выполнении работ, оказании услуг) товара, в сопоставлении со всеми требованиями Заказчика (без использования каких-либо сокращений в описании типа: Цсогласны со всеми требованиями_», «соглашаемся со всеми остальными требованиями_» и т. п.).

Заявка участника закупки не должна содержать любые сокращения слов, за исключением, когда такие сокращения использованы в документации о закупке.

Сведения в заявке участника закупки о наименовании предлагаемого к поставке (используемого при выполнении работ, оказании услуг) товара, содержащие указание на товарные знаки, не должны сопровождаться словами «или эквивалент», «или аналог» и подобными. При указании участником закупки сведений о товаре, который предлагается к поставке, необходимо указывать точные и достоверные значения показателей, присущих товарам, в соответствии с требованиями, установленными в настоящей документации о закупке.

Разделом 4 Закупочной документации установлена форма заявки (форма 1), согласно которой участникам необходимо указать описание качественных характеристик (потребительских свойств) и иных характеристики товара заполняется в соответствии с Приложением № 1 к Техническому заданию (Перечень запасных частей (материалов) необходимые при оказании услуг.

При этом, указанной формой также установлено согласие на поставку товаров (выполнение работ, оказание услуг), соответствующих требованиям документации.

Приложением 1 к Техническому заданию установлен ряд товаров, которые необходимо поставить Заказчику при исполнении договора.

При этом, в соответствии с пунктом 5 раздела 5 Закупочной документации основаниями для отклонения заявки являются:

1) непредоставление в первой части заявки на участие в закупке информации, предусмотренной пунктом 6 § 1 «Требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме» раздела 2 «Порядок проведения открытого аукциона в электронной форме», или предоставление недостоверной информации;

2) несоответствие первой части заявки на участие в закупке требованиям к содержанию, оформлению и составу заявки, указанным в § 1 «Требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме» раздела 2 «Порядок проведения открытого аукциона в электронной форме»;

3) содержание в первой части заявки на участие в закупке сведений об участнике закупки, в том числе о его соответствии требованиям, установленным в документации о закупке, и (или) о ценовом предложении.

Таким образом, за непредоставление в заявке конкретных характеристик поставляемого товара такая заявка подлежит отклонению.

В свою очередь, предметом Закупки является оказание услуг по техническому обслуживанию слаботочных инженерных систем.

Комиссия отмечает, что описание выполняемых работ и иные показатели, связанные с определением соответствия оказываемых услуг потребностям Заказчика, определены в Закупочной документации.

Следовательно, Заказчик сам определил условия выполнения работ на оказание услуг по техническому обслуживанию слаботочных инженерных систем.

Соответственно выражение готовности участником оказать услуги в полном объеме и в соответствии с Закупочной документацией не приводит к несоблюдению потребности Заказчика или возможности закупки оказываемых услуг, не удовлетворяющего потребности

последнего.

В настоящем случае Комиссия, исходя из позиций сторон и фактических обстоятельств дела, считает, что действия Заказчика исходят из сугубо формального толкования требования положений Закупочной документации и законодательства о Закупках, свидетельствующие об отсутствии ориентированности Заказчика на достижение таких целей правового регулирования соответствующей сферы, таких как расширение круга участников конкурентных процедур, не учитывающие базовые принципы Закона о закупках, определенные в части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Указанный правовой подход в том числе поддерживается судам. Так, согласно Постановлению Арбитражного суда Московского Округа от 16.06.2021 по делу № А40-73528/20 «при оценке приведенного заказчиком в указанной части довода необходимо принять во внимание, что предъявляя требования о соответствии товара определенным государственным стандартам, у заказчика отсутствует объективная необходимость повторного их предъявления к участникам закупочной процедуры, поскольку, выражая согласие на оказание услуг, выполнение работ с использованием товаров, соответствующих требованиям закупочной документации, участник фактически подтверждает соответствие товара требованиям государственных стандартов.

Кроме того, суды указали, что потребность заказчика впоследствии выражается именно в получении итогового результата - надлежащего оказания услуг в соответствии с требованиями технического задания.

Вместе с тем, как обоснованно отметили суды, способы оказания услуг или выполнения работ не являются непосредственным объектом закупочной процедуры, а значит у Заказчика отсутствовала объективная необходимость при составлении документации устанавливать обязанность в предоставлении конкретных характеристик товара, с помощью которых будут выполняться работы, а достаточно лишь указать, что предложения потенциальных участников аукциона должны соответствовать требованиям документации.».

Стоит также учитывать, что положения Закона о закупках не обязывают участника закупки иметь в наличии товар на момент подачи заявки. В связи с чем требования Заказчика о подробном описании в заявке (путем предоставления показателей и (или) их значений, как в виде одного значения, диапазона значений, так и сохранения неизменного значения) химического состава и (или) компонентов товара и (или) показателей технологии производства, испытаний товара и (или)

показателей, значения которых становятся известными только при испытании определенной партии товара после его производства, имеют признаки ограничения доступа к участию в закупке.

Названный правовой подход поддержан Верховным судом Российской Федерации в решении от 09.02.2017 по делу № АКПИ16-1287, в котором суд указал, что желание заказчика требовать от участника закупки подробного описания в заявке различных показателей значения товара, в том числе и те, которые становятся известными при испытании определенной партии товара после его производства фактически направлены на создание неравных условий для участников закупки, что не соответствует принципу обеспечения конкуренции.

В соответствии с частью 6.1 статьи 3 Закона о закупках при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик должен руководствоваться следующими правилами, а именно в описании предмета закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование страны происхождения товара, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой необоснованное ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание указанных характеристик предмета закупки.

Комиссия отмечает, что заказчик при проведении закупки работ, услуг не вправе требовать предоставления в составе заявки конкретных показателей товара, соответствующих значениям, установленным в документации о закупке, указание на товарный знак (при наличии), если товар не передается заказчику по товарной накладной или акту передачи.

Так, Комиссией установлено, что требуемые Заказчиком товары являются используемыми и не подлежат передаче по товарной накладной или акту передачи, а также не подлежат постановке на бухгалтерский баланс Заказчика.

Более того согласно Закупочной документации исполнитель при оказании услуг будет проводить обслуживание слаботочных инженерных систем по заявке Заказчика. Таким образом, указанный в заявке товар может даже не использоваться при исполнении договора.

Оценивая условия Технического задания в указанной части, следует признать, что подобное ее формирование представляет собой не что иное, как злоупотребление правом, направленное на максимальное

ограничение количества участников закупки. При этом документация, являющаяся, по своей сути, офертой, в соответствии с положениями которой впоследствии заключается договор, не должна содержать возможности ее множественного толкования. Указанная документация должна содержать в себе четкие, исчерпывающие требования к претендентам, подающим заявки на право участия в торгах, что исключает возможность субъективного толкования указанных в заявках предложений заказчиком.

В этой связи, в целях исключения какого-либо субъективного правоусмотрения при разрешении вопроса о допуске той или иной заявки к участию в закупке, а также недопустимости злоупотребления правом заказчику надлежит максимально четко и конкретно сформулировать свои требования относительно требуемых к выполнению работ или услуг. Наличие же в таких требованиях каких-либо разночтений, либо отсутствие в закупочной документации какого-либо требования исключает последующую возможность отклонения заявок со ссылкой на их несоответствие таким требованиям документации.

Кроме того Комиссия также отмечает, что в силу статьи 8 Гражданского кодекса Российской Федерации подача участником заявки для участия в конкурентной процедуре свидетельствует о принятии им условий его проведения, содержащихся в Закупочной документации.

В целях соблюдения баланса частных и публичных интересов не допускается отклонение заявок участников по формальным основаниям с целью искусственно ограничить количество потенциальных участников.

Формальное отклонение заявки за непредставление предусмотренных сведений не может являться безусловным основанием для отклонения заявки участника, если Заказчиком не доказано реальное несоответствие такого участника требованиям.

Так, Комиссия отмечает, что на участие в Закупке подано две заявки, однако одна заявка была отклонена на основании несоответствия характеристик поставляемого товара требованиям Закупочной документации, что подтверждает позицию Комиссии о том, что требование об указании в заявке конкретных характеристик поставляемого товара в рамках Закупки на оказание услуг усложняет подачу заявки и может привести к её отклонению.

При таких обстоятельствах Комиссия приходит к выводу, что установлено Заказчиком спорного требования является избыточным и способствует усложнению подачи заявки, а равно может привести к произвольному отклонению Заказчиком заявок участников по формальным основаниям.

Учитывая изложенное, Комиссия признает жалобу Заявителя в указанной части обоснованной и устанавливает в действиях Заказчика нарушение пункта 1 части 10 статьи 4, пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

3) Заявитель также в своей жалобе выражает несогласие с установленными Заказчиком требованиями к поставляемому товару, которые необходимо указать в составе заявки.

Согласно доводам жалобы Заказчиком установлены неоднозначные и противоречивые требования к товарам, их описанию, которые препятствуют корректной подготовке заявок и создают условия для отклонения таких заявок за предоставление сведений о товарах, не соответствующих по мнению Заказчика условиям документации.

Как пояснил Заказчик, в соответствии с общепринятыми нормами, основанными на решениях антимонопольных и судебных органов, если в инструкции по заполнению заявки не в полной мере отражены правила заполнения некоторых отдельных символов и знаков, то участник может толковать данные символы и знаки по своему разумению. Комиссия Заказчика не может отклонить за это такого участника. При этом участник вправе направить Заказчику запрос на разъяснение документации.

Согласно позиции Заказчика требования к характеристикам материалов товара являются общедоступными и участник способен их предоставить, не имея товар в наличии, используя сеть «Интернет» и нормативную базу, и обязательно знания в части эксплуатации и обслуживания слаботочных систем.

В свою очередь, Комиссия отмечает, что документация о проведении закупки, являющаяся, по своей сути, офертой, в соответствии с положениями которой впоследствии заключается договор, не должна содержать возможности ее множественного толкования.

Указанная документация должна содержать в себе четкие, исчерпывающие требования к претендентам, подающим заявки на право участия в торгах, что исключает возможность субъективного толкования указанных в заявках предложений заказчиком.

В этой связи представляется возможным сделать вывод о том, что, в целях исключения какого-либо субъективного правоусмотрения при разрешении вопроса о допуске той или иной заявки к участию в Закупке, а также недопустимости злоупотребления правом Заказчику надлежит максимально четко и конкретно сформулировать свои требования относительно формирования подаваемых на участие в закупке заявок. Наличие же в таких требованиях каких-либо разночтений, либо

отсутствие в закупочной документации какого-либо требования исключает последующую возможность отклонения заявок со ссылкой на их несоответствие таким требованиям документации.

Названный правовой подход наиболее полно обеспечивает баланс частных и публичных интересов, на необходимость соблюдения которого указал Конституционный Суд Российской Федерации в постановлении от 29.03.2011 № 2-П, поскольку направлен на повышенную защиту участника торгов как более слабой стороны в указанных правоотношениях.

В свою очередь Комиссия отмечает, что при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки (пункт 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках).

Одной из целей Закона о закупках является удовлетворение потребностей заказчиков в удовлетворении нужд в товарах, работах, услугах, в том числе для целей коммерческого использования, с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств (ч. 1 ст. 1 Закона о закупках).

Учитывая вышеизложенное Комиссия отмечает, что действия Заказчика, выразившиеся в ненадлежащем описании характеристик поставляемого товара, не соответствуют требованиям пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Кроме того, Комиссия отмечает, что требование об указании в заявке конкретных характеристик поставляемого товара является неправомерным, так как при Закупке на оказание услуг участникам достаточно лишь выразить согласие на выполнение работ и поставку расходного товара в соответствии с требованиями Закупочной документации.

При таких обстоятельствах Комиссия признает жалобу Заявителя в указанной части обоснованной и выдает Заказчику обязательное для исполнения предписание.

4) Заявитель в своей жалобе указывает, что Заказчиком неправомерно установлено требование к показателям товаров, конкретные достоверные значения которых возможно установить только после проведения испытаний определенной партии товара, после его производства, в связи с чем требуется иметь товар в наличии до подачи заявки, а именно:

Так, Заявитель указывает, что по п. 8 Кабель электрический Заказчик

установил следующие характеристики:

- «Электрическое сопротивление 1 км жилы при температуре 20 °С не должно быть более 12,1 Ом.»
- «Электрическое сопротивление изоляции, пересчитанное на 1 км длины и температуру 20 °С не должно быть менее 10 Мом.»
- «Электрическое сопротивление изоляции, пересчитанное на 1 км длины, измеренное при длительно допустимой температуре нагрева жил кабелей при эксплуатации не менее 0,005 Мом.»
- «Испытательное напряжение кабеля не более 3,5 кВ».
- «Прочность при растяжении до старения оболочки не менее 12,5 Н/мм².»
- «Относительное удлинение при разрыве изоляции после старения больше 125 %.»
- «Прочность при растяжении до старения изоляции не менее 12,5 Н/мм².»

Относительно указанного довода Заказчик пояснил, что им установлены требования по позиции 8 Приложения № 1 к Техническому заданию «Кабель электрический» в соответствии и руководствуясь в том числе Правилами устройства электроустановок: «Глава 1.4. Выбор электрических аппаратов и проводников по условиям короткого замыкания», ГОСТом 22483— 2021 «Жилы токопроводящие для кабелей, проводов и шнуров» и характеристик кабелей производителей, находящихся в свободном доступе.

Как пояснил Заказчик, технические паспорта на изделия находятся в открытом доступе в сети «Интернет», участник вправе указать характеристики присущие изделию без конкретной товарной марки.

Таким образом, относительно указанного довода жалобы, Комиссия отмечает, что положения Закона о закупках не обязывают участника закупки иметь в наличии товар на момент подачи заявки. В связи с чем требования Заказчика о подробном описании в заявке (путем предоставления показателей и (или) их значений, как в виде одного значения, диапазона значений, так и сохранения неизменного значения) химического состава и (или) компонентов товара и (или) показателей технологии производства, испытаний товара и (или) показателей, значения которых становятся известными только при испытании определенной партии товара после его производства, имеют признаки ограничения доступа к участию в закупке.

Названный правовой подход поддержан Верховным судом Российской Федерации в решении от 09.02.2017 по делу № АКПИ16-1287, в котором суд указал, что желание заказчика требовать от участника закупки подробного описания в заявке различных показателей значения товара, в том числе и те, которые становятся известными при испытании определенной партии товара после его производства фактически направлены на создание неравных условий для участников закупки, что не соответствует принципу обеспечения конкуренции.

Вместе с тем из представленных Заказчиком документов не подтверждается общеизвестность и допустимость информации о таких характеристиках товара как «электрическое сопротивление 1 км жилы при температуре 20 °С», «электрическое сопротивление изоляции, пересчитанное на 1 км длины и температуру 20 °С» и т. д., а равно из представленных Заказчиком сведений о товарах не следует, что указанные товары обладают вышеназванными характеристиками.

При этом, согласно пункту ГОСТ 16442-80 указанные характеристики подлежат проверке, то есть могут быть определены при проведении испытаний конкретного товара.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что Заказчиком не представлено доказательств, что требования к характеристикам материалов товара являются общедоступными и участник способен их предоставить, не имея товар в наличии.

При этом Закон о закупках не устанавливает обязанности участника закупки иметь товар, предлагаемый к поставке по предмету закупки, в наличии на момент подачи заявки на участие в закупке.

Указанная правовая позиция изложена в постановлении Девятого арбитражного апелляционного суда № 09АП-49074/2021 от 27.08.2021 по делу № А40-51226/21, постановлении Арбитражного суда Московского округа от 12.07.2021 по делу № А40-75723/20.

Кроме того, Комиссия отмечает, что требование об указании в заявке конкретных характеристик поставляемого товара является неправомерным, так как при Закупке на оказание услуг участникам достаточно лишь выразить согласие на выполнение работ и поставку расходного товара в соответствии с требованиями Закупочной документации.

При таких обстоятельствах Комиссия признает указанный довод жалобы обоснованным и устанавливает в действиях Заказчика нарушение пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

5) Заявитель в своей жалобе также указывает, что Заказчик установил неправомерное требование о представлении в заявке таких параметров, значения которых заведомо следуют из значений иных параметров самих товаров, в связи с чем требование к таким излишним параметрам в документации никаким образом не раскрывает потребность Заказчика.

Так, Заявитель приводит следующие характеристики, указанные в Приложении № 1 к Техническому заданию:

п. 44 Оптический кросс тип 2:

Количество разъемов – не менее 8 SC или не менее 16 портов LC;

Типы портов – SC или LC;

По мнению Заявителя, повторное указание на типы портов при условии указания данных сведений при указании их количества является излишним, поскольку при указании количества разъемов участник уже укажет данную характеристику.

Относительно указанного довода жалобы Заказчик пояснил, что обжалуемые Заявителем требования в рамках данного довода не приводят к ограничению конкуренции и не усложняют подачу заявок на участие в Закупке.

Заказчик отметил, что на участие в Закупке подано 2 заявки, при этом, участники по указанным основаниям не отклонялись.

Комиссия относительно указанного довода отмечает, что требование об указании в заявке конкретных характеристик поставляемого товара является неправомерным, так как при Закупке на оказание услуг участникам достаточно лишь выразить согласие на выполнение работ и поставку расходного товара в соответствии с требованиями Закупочной документации.

При этом, Заказчиком не представлено доказательств необходимости установления указанных требований.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что установленный Заказчиком порядок описания товара излишне усложняет подготовку заявки, при этом не способствует отбору наилучшего предложения.

Учитывая изложенное, Комиссия признает данный довод жалобы обоснованным и устанавливает в действиях Заказчика нарушение пункта 1 части 10 статьи 4, пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

При таких обстоятельствах Комиссия считает необходимым выдать

Заказчику обязательное для исполнения предписание о внесении изменений в Закупочную документацию с учетом настоящего решения.

Руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Ремстрой» (ИНН: 9724005754, ОГРН: 1207700074306) на действия Университету имени О.Е. Кутафина (МГЮА) (ИНН: 7703013574, ОГРН: 1027739180380) при проведении Закупки частично обоснованной.
2. Установить в действиях Заказчика нарушение пункта 1 части 10 статьи 4, пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.
3. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.

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