

## РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-17946/2023 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

26.12.2023 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 «Димиан Констракшн» (далее — Заявитель) на действия АО «НТЦ ФСК ЕЭС» (далее — Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора выполнение работ по комплексной технической эксплуатации объектов (реестровый № 32313070536, 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, 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 установленных 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; акты и (или) действия (бездействие) уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, могут быть обжалованы юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем, права или законные интересы которых, по их мнению, нарушены при осуществлении мероприятий по реализации проекта по строительству объекта капитального строительства либо при предъявлении требования осуществить мероприятия по реализации проекта по строительству объекта капитального строительства, не предусмотренные статьей 5.2 Градостроительного кодекса Российской Федерации, и (или) получить документы, сведения, материалы, согласования, не включенные в предусмотренный законодательством Российской Федерации о градостроительной деятельности реестр документов, сведений, материалов, согласований, необходимых для реализации проекта по строительству объекта капитального строительства (далее в настоящей статье - заявитель).

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.

Как следует из доводов жалобы нарушения со стороны Заказчика выражены в неправомерном установлении положений конкурсной документации, а именно:

1. По мнению Заявителя, документация и информация, размещенная на сайте Оператора ЭТП, содержит противоречивую информацию в части порядка оценки и сопоставления заявок по критерию стоимости. Вместе с тем на сайте Оператора ЭТП указано, что ценовые предложения сопоставляются без НДС, что ставит в неравное положение участников закупки.

2. Техническое задание и Инструкция по заполнению формы 12 содержат различные требования по заполнению ценового предложения.

3. Заявитель указывает, что Заказчиком неправомерно установлено требование о предоставлении расчета стоимости в составе заявки, что противоречит статье 3.4 Закона о закупках.

4. Заявитель ссылается на нарушение Заказчиком статьи 3.4 Закона о закупках, выразившееся в установлении возможности подачи на участие в Закупке заявок коллективными участниками.

5. По мнению Заявителя, пункты 2.12.4, 2.12.5, 2.12.13, 2.12.15, 3.1 Технического задания не относятся к предмету обжалуемой закупки.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения и материалы, запрошенные антимонопольным органом.

Проверив обоснованность довода, приведенного 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.

Как следует из материалов дела, Заказчиком 11.12.2023 на официальном сайте электронной площадки ООО «РТС-тендер» и Единой информационной системы в сфере закупок (<https://zakupki.gov.ru>) была размещена информация о проведении Закупки.

Начальная цена договора: 24 160 000,00 руб.

Дата начала подачи заявок: 11.12.2023.

Дата и время окончания подачи заявок: 19.12.2023 в 15:00.

Дата рассмотрения первых частей заявок: 21.12.2023.

Дата рассмотрения вторых частей заявок: 26.12.2023.

Дата подачи дополнительных ценовых предложений: 27.12.2023.

**Дата подведения итогов: В течение одного рабочего дня после направления оператором электронной площадки протокола подачи дополнительных ценовых предложений.**

**4. Относительно установления возможности подачи коллективной заявки Комиссия установила следующее.**

**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.**

**В соответствии с частью 16 статьи 3.2 Закона о закупках под конкурсом в целях настоящего Федерального закона понимается форма торгов, при которой победителем конкурса признается участник конкурентной закупки, заявка на участие в конкурентной закупке, окончательное предложение которого соответствует требованиям, установленным документацией о конкурентной закупке, и заявка, окончательное предложение которого по результатам сопоставления заявок, окончательных предложений на основании указанных в документации о такой закупке критериев оценки содержит лучшие условия исполнения договора.**

**В соответствии с частью 6 статьи 3 Закона о закупках Заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке.**

**Вместе с тем порядок осуществления конкурентной закупки в электронной форме, участниками которой могут быть только субъекты МСП, установлен статьей 3.4 Закона о закупках.**

**В соответствии с пунктом 1.4.1 документации участником закупки может быть любое юридическое лицо (или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки), за исключением юридического лица, являющегося иностранным агентом в соответствии с Федеральным законом от 14 июля 2022 года N 255-ФЗ "О контроле за деятельностью лиц, находящихся под иностранным влиянием", а также индивидуальный предприниматель (или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки), за исключением индивидуального предпринимателя, являющегося иностранным агентом в соответствии с Федеральным законом от 14 июля 2022 года N 255-ФЗ "О контроле за деятельностью лиц, находящихся под иностранным влиянием", являющиеся субъектами малого или среднего предпринимательства (далее – субъекты МСП). В течение срока проведения эксперимента, установленного Федеральным законом от 27 ноября 2018 года № 422-ФЗ «О проведении эксперимента по установлению специального налогового режима «Налог на профессиональный доход» участником закупки может быть также физическое лицо, не являющееся индивидуальным предпринимателем и применяющее специальный налоговый режим «Налог на профессиональный**

**ДОХОД».**

Участником закупки не может являться лицо, находящее под санкциями, в соответствии с Указом от 03.05.2022 № 252 «О применении ответных специальных экономических мер в связи с недружественными действиями некоторых иностранных государств и международных организаций».

Также пунктом 1.4.5 Документации предусмотрена подача заявки коллективным участником: «В случае участия в закупке коллективного участника (группы лиц) каждое юридическое лицо (каждый индивидуальный предприниматель), входящее в состав коллективного участника, должно отвечать требованиям настоящей документации о закупке в части требований, не подлежащих суммированию (наличию гражданской правоспособности в полном объеме, не нахождения в процессе ликвидации, не приостановления деятельности, отсутствия в реестре недобросовестных поставщиков и т.п.). При установлении требований по наличию специальной правоспособности (например, наличие лицензий и иных специальных разрешительных документов) коллективный участник будет признаваться соответствующим требованиям, установленным в документации о закупке в случае наличия специальной правоспособности у члена коллективного участника, который будет поставлять соответствующие товары, выполнять соответствующие работы, оказывать соответствующие услуги.».

Согласно пункту 3.4.3 документации в случае, если в закупочной процедуре принимает участие объединение (группа лиц), выступающих на стороне одного участника закупки (далее - коллективный участник), в составе заявки такого участника должна быть представлена доверенность от каждого члена коллективного участника, по форме, установленной в части III «ОБРАЗЦЫ ФОРМ ДЛЯ ЗАПОЛНЕНИЯ УЧАСТНИКАМИ ЗАКУПКИ», соответствующая требованиям ст. 185 - ст. 188 ГК РФ и подтверждающая полномочия лидера коллективного участника на представление их интересов.

В соответствии с пунктом 3.4.4 документации в случае, если в закупочной процедуре принимает участие коллективный участник такой участник должен подготовить заявку на участие в закупке с учетом следующих дополнительных требований:

- а) заявка должна включать документы, подтверждающие соответствие коллективного участника установленным требованиям;
- б) заявка подготавливается и подается лидером от своего имени со ссылкой на то, что он представляет интересы коллективного участника.

При этом согласно письму Минфина России от 16.03.2023 № 24-07-08/22356 «О рассмотрении обращения» проведение конкурентной закупки с участием субъектов МСП не предполагает коллективного участия в закупке таких субъектов.

В соответствии с частью 5 статьи 3 Закона о закупках на стороне одного участника закупки могут выступить несколько юридических лиц либо несколько

физических лиц, в том числе несколько индивидуальных предпринимателей.

При этом статьей 3.4 **Закона о закупках** установлены особенности осуществления конкурентной закупки в электронной форме, участниками которой с учетом особенностей, установленных Правительством Российской Федерации в соответствии с пунктом 2 части 8 статьи 3 **Закона о закупках**, могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства (далее соответственно - конкурентная закупка с участием субъектов МСП, субъекты МСП).

Частью 19.1 статьи 3.4 **Закона о закупках** определен перечень информации и документов, обязанность представления которых заказчик вправе установить в документации о конкурентной закупке с участием субъектов МСП.

Вместе с тем статья 3.4 **Закона о закупках** не содержит положений о возможности участия в конкурентной закупке с участием субъектов МСП несколько юридических лиц или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки.

Таким образом, проведение конкурентной закупки с участием субъектов МСП не предполагает коллективное участие субъектов МСП в такой закупке.

Дополнительно Комиссия отмечает, что при расчете годового объема закупок у субъектов МСП учитываются договоры, в том числе заключенные заказчиками с субъектами МСП по результатам закупок, предусмотренных подпунктом «а» пункта 4 положения, утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 11.12.2014 № 1352, участниками которых являются любые лица, указанные в части 5 статьи 3 **Закона о закупках**, в том числе субъекты МСП.

При этом для отнесения группы лиц к категории субъектов МСП каждый из участников такой группы должен соответствовать требованиям к таким субъектам, установленным статьей 4 Федерального закона от 24.07.2007 № 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации».

**Кроме того, в соответствии с письмом ФАС России от 22.06.2023 №28/48914/23 по вопросу допустимости коллективного участия при проведении закупки, осуществляемой в соответствии со статьей 3.4. Закона о закупках антимонопольный орган поддерживает позицию, изложенную в письме Минфина от 16.03.2023 № 24-07-08/22356.**

Таким образом, Заказчиком при формировании Документации допущены нарушения статьи 3.4 Закона о закупках, выразившееся в установлении возможности подачи на участие в закупке заявок коллективными участниками.

При таких обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу о несоответствии действий Заказчика требованиям статьи 3.4 Закона о закупках.

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу об обоснованности указанного довода жалобы и о необходимости в выдаче Заказчику обязательного для исполнения предписания об устранении нарушений.

1. Относительно разночтений между документацией и информацией, размещенной на сайте Оператора ЭТП, Комиссия установила следующее.

Согласно Приложению № 1 к части II «ИНФОРМАЦИОННОЙ КАРТЫ ЗАКУПКИ» Расчет рейтинга каждой заявки по критерию стоимости производится по следующей формуле:

$S_{max} - S_i$

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

$S_{max}$

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

$S_{max}$  – начальная (максимальная) цена договора (цена лота), установленная в Документации о закупке;

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

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

Согласно пункту 7 Извещения начальная (максимальная) цена договора с учетом НДС составляет 24 160 000,00 руб. Начальная (максимальная) цена договора включает в себя: все затраты, накладные расходы, налоги, пошлины, таможенные платежи, страхование и прочие сборы, которые поставщик (подрядчик, исполнитель) договора должен оплачивать в соответствии с условиями договора или на иных основаниях. Все расходы должны быть включены в расценки и общую цену заявки, представленной участником закупки.

Положений о сравнении ценовых предложений без НДС в документации не установлено.

Вместе с тем Комиссия установила, что в электронной извещении на сайте Оператора ЭТП (<https://223.rts-tender.ru/supplier/auction/Trade/View.aspx?Id=2930232&ss0=1&code=-5#1>) при выборе победителя учитывается цена без НДС.

На заседании Комиссии Заказчик пояснил, что Заказчик, не устанавливал порядок сравнения ценовых предложений путем приведения к единому базису путем сравнения ценовых предложений участников без НДС.

Также Заказчик пояснил, что не имеет технической возможности изменить строки в общих сведениях о лоте, что подтверждается ответом электронной площадки, приложенным в материалы дела.

Изучив положения документации в указанной части, Комиссия не усматривает в действиях Заказчика нарушений действующего законодательства. Кроме того Комиссия отмечает, что бумажная документация имеет приоритет над

электронной версией.

Дополнительно Комиссия отмечает, что в соответствии с письмом ФАС России от 05.07.2019 № ИА/57470/19 жалобы на действия электронных площадок, входящих в перечень, утвержденный Распоряжением Правительства РФ от 04.12.2015 № 2488-р и Распоряжением Правительства РФ от 12.07.2018 № 1447-р подлежат рассмотрению Центральным аппаратом ФАС России.

Таким образом, в случае несогласия с действиями Оператора ЭТП, Заявитель не был лишен возможности обжаловать такие действия в ФАС России.

2-3. Относительно различных требований, содержащихся в Инструкции и Техническом задании, Комиссия установила следующее.

В соответствии с подпунктом 4 пункта 10 Информационной карты в целях подтверждения соответствия установленным требованиям, участник закупки должен включить в состав ценового предложения следующие сведения и документы:

4.1. Сводную таблицу стоимости работ (услуг) по форме и в соответствии с инструкциями, приведенными в настоящей документации о закупке (часть III «ОБРАЗЦЫ ФОРМ ДЛЯ ЗАПОЛНЕНИЯ УЧАСТНИКАМИ ЗАКУПКИ», форма 12).

В случае подачи дополнительного ценового предложения в соответствии с п. 6.4 части I «ОБЩИЕ УСЛОВИЯ ПРОВЕДЕНИЯ ЗАКУПКИ», участник должен разместить на ЭП «РТС-Тендер» в соответствии с функционалом ЭП актуализированную согласно поданному дополнительному ценовому предложению Сводную таблицу стоимости.

Согласно Инструкции по заполнению формы 12:

«1. Данные инструкции не следует воспроизводить в документах, подготовленных Участником.

2. В Сводной таблице стоимости поставок, работ и услуг приводятся соответственно наименование выполняемых поставок, работ и услуг, общая стоимость выполнения поставок, работ и услуг в соответствии с частью V «Техническая часть». Также могут быть приведены примечания и комментарии.

3. Сводная таблица стоимости поставок, работ и услуг служит основой для подведения итогов по ценовому критерию.».

В силу пункта 6.2 Технического задания участник закупочной процедуры должен представить в рамках ценового предложения расчет стоимости выполняемых работ по каждому объекту (Каширское ш., д. 22, корп.3; Высоковольный пр-д, д. 3) и сводный расчет стоимости по форме Сводной таблицы стоимости в приложении к письму, о подаче оферты указанной в документации о закупке, в которых указать:

- размер оплаты труда сотрудников, задействованных в КТЭ (согласно штатному



расписанию);

- стоимость расходных материалов и инвентаря;
- расходы на охрану труда и технику безопасности;
- расчет стоимости по техническому обслуживанию.

На заседании Комиссии Заказчик пояснил, что в Приложении № 1 к части II «ИНФОРМАЦИОННОЙ КАРТЫ ЗАКУПКИ» содержится форма №12 сводная таблица стоимости работ (услуг), где в сносках к данной таблице отражены правила ее заполнения, в том числе со ссылкой на Техническое задание в Технической части. Более того, требования в Технической части дополняют и конкретизируют правила заполнения к сводной таблице стоимости.

Изучив материалы дела, Комиссия установила, что Инструкция и Техническое задание являются неотъемлемыми частями закупочной документации. В Инструкции содержится требование о соответствии ценового предложения Техническому заданию, в котором установлены дополнительные требования к содержанию ценового предложения. Таким образом, указанные части документации дополняют друг друга.

Относительно предоставления расчета стоимости на заседании Комиссии Заказчик пояснил, что никаких дополнительных расчетов предполагаемой цены договора, участники закупки фактически не совершают.

В свою очередь, Комиссия отмечает, что согласно пункту 13 части 19.1 статьи 3.4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке заказчик вправе установить обязанность представления предложения о цене договора (единицы товара, работы, услуги), за исключением проведения аукциона в электронной форме.

Установленные Заказчиком требования являются требованиями к оформлению предложения о цене договора и не противоречат пункту 13 части 19.1 статьи 3.4 Закона о закупках. Кроме того для заполнения ценового предложения в соответствии с требованиями документации участник не несет дополнительных финансовых затрат.

Таким образом, доводы Заявителя не соответствуют фактическим обстоятельствам, а Комиссия не усматривает в действиях Заказчика нарушений действующего законодательства.

5. Относительно несогласия с Техническим заданием Комиссия установила следующее.

Согласно пункту 3.1 Технического задания обязанности Подрядчика при техническом обслуживании строительных конструкций, инженерных систем и оборудования при техническом обслуживании строительных конструкций зданий:

- осуществлять контроль над использованием помещений и строительных конструкций зданий по их назначению;
- осуществлять контроль над эксплуатацией зданий в соответствии с существующими санитарными нормами и правилами, правилами пожарной безопасности;
- производить осмотры строительных конструкций зданий на предмет выявления дефектов и разрушений;
- содержать в исправном состоянии строительные конструкции здания, внутреннюю и наружную отделки;
- выполнять за свой счет ремонтные (восстановительные) работы по устранению аварийных ситуаций и их последствий.
- выполнять за свой счет работы по восстановлению (текущему ремонту) строительных конструкций здания и отделки мест общего пользования, пришедших в неисправное состояние (поврежденных) в период выполнения работ по договору, не более 10 м<sup>2</sup> в месяц;
- проведение общих технических осмотров территорий, зданий, строений и сооружений в следующие сроки:
- очередные осмотры два раза в год: весной и осенью;
- внеочередные осмотры после ливней, сильных ветров, снегопадов, наводнений и других явлений стихийного характера, а так же аварий зданий, строений и технологического оборудования. По результатам технических осмотров составляется акт о результатах осмотра, принятии необходимых мер, сроках их проведения.

Перечень основных работ по текущему ремонту элементов и помещений зданий представлен в Приложении №3.

В пункте 2.12 Технического задания установлены требования к ремонтно-восстановительным работам:

2.12.4. На строительных конструкциях, инженерных системах и оборудовании выполнять из собственных средств по заявке Заказчика ремонтные работы, не входящие в состав КТЭ, на сумму не более 10% (Десяти процентов) в год от общей стоимости Договора, с учетом стоимости строительных материалов и оборудования.

2.12.5. По письменной заявке Заказчика закупать запасные части, строительные материалы и оборудование, не требующиеся для работ по выполнению КТЭ, общей стоимостью до 5% (Пяти процентов) в год от общей суммы договора.

2.12.13. До начала ремонтно-строительных работ подрядными организациями проводить очистку помещений от мусора и организовать перенос мебели. После

окончания ремонтно – строительных работ проводить окончательную уборку помещений и расстановку мебели.

2.12.14. Не допускать складирования подрядными организациями и арендаторами, строительного материала и имущества в несогласованных с Заказчиком местах, а также контролировать своевременный вывоз строительного мусора с территории зданий.

2.12.15. Обеспечить сохранность установленных в зданиях инженерных систем и оборудования. При обнаружении случаев повреждений составлять акты, выявлять виновных лиц и письменно докладывать Заказчику.

На заседании Комиссии Заказчик пояснил, что под комплексной технической эксплуатацией (далее по тексту – КТЭ) объектов АО «НТЦ ФСК ЕЭС» по адресам: г. Москва, Каширское ш., д. 22, корп. 3; г. Москва, Высоковольный проезд, д.13 (далее по тексту - объекты) понимается:

- техническое обслуживание и текущий ремонт зданий и сооружений;
- техническое обслуживание и ремонт внешних и внутренних инженерных сетей и оборудования;
- аварийно-диспетчерское обслуживание.

Пункты 2.12.4 и 2.12.5 Технического задания предусматривают выполнение работ по заявкам Заказчика, которые ограничены суммой не более 10% в год от общей стоимости Договора. Эксплуатация зданий предусматривает устранение аварийных ситуаций, которые предусмотреть невозможно, но без их устранения дальнейшая эксплуатация невозможна, поэтому данные пункты внесены в предмет закупки. Более того, участники конкурсной процедуры находятся в равных условиях и могут эти издержки предусмотреть.

Относительно пунктов 2.12.13 и 2.12.14 Технического задания Заказчик пояснил, что при включении данных пунктов учитывает, что выполнение данных видов работ (уборка после строительных работ, такелажные работы) не требует высокой квалификации исполнителей и не требует стажировки, поэтому сотрудники выполняющие данные виды работ не перечислены как обязательные в штате участника конкурса. Участник конкурса в праве не включать этих сотрудников в свое штатное расписание.

Относительно пункта 2.12.15 Технического задания Заказчик пояснил, что никаких охранных функций предметом закупки не предусмотрено. Необходима не «охрана», а «сохранность» инженерных систем от воздействий следующих факторов: естественное старение, внешние погодные факторы, неумышленное повреждение в процессе эксплуатации.

Относительно пункта 3.1 Технического задания Заказчик пояснил, что данный пункт обычная сложившаяся практика в рамках предмета данной закупки. Комплекс технической эксплуатации подразумевает устранение последствий аварийных

ситуаций – устранение последствий затопов (как пример), а также ремонт строительных конструкций до 10м<sup>2</sup> – ремонт отмосток или плитки (как пример), при этом участник самостоятельно ограничивает объем данного вида работ.

Также Заказчик указал, что все требуемые расходы учтены при формировании НМЦД.

В свою очередь, Комиссия отмечает, что в соответствии с частью 1 статьи 1 Закона о закупках целью указанного Федерального закона является своевременное и полное удовлетворение потребностей Заказчиков в товарах, работах, услугах, в том числе для целей коммерческого использования, с необходимыми показателями цены, качества и надежности, а также эффективное использование денежных средств.

Таким образом, Комиссия обращает внимание, что Заказчик действует в соответствии с положениями законодательства, а участники закупки не наделены полномочиями определения потребности Заказчиков в товарах, работах, услугах.

Фактически Заявитель спорит в данном контексте с потребностью Заказчика, что не может быть поддержано Комиссией, поскольку Заказчик вправе по результатам закупочной процедуры получить ту работу, соответствующую его потребности и на которую он рассчитывал и к которой он сформировал требования в закупочной документации.

При этом Заявитель не был лишен права подать свою заявку на участие в оспариваемых Закупках.

Комиссия также отмечает, что в пункте 32 Обзора судебной практики Верховного суда Российской Федерации № 3, утвержденного Президиумом Верховного суда Российской Федерации 10.11.2021 указано, что Законом о закупках заказчиком 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.

Таким образом, Заказчик формирует закупочную процедуру 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.

В рассматриваемом случае доказательств ограничения конкуренции не представлено, а Комиссией не установлено.

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки

**фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу о том, что установленные Заказчиком в документации требования не могут рассматриваться как ограничение круга потенциальных участников закупки.**

**Действительных доказательств нарушения своих прав Заявителем Комиссии не представлено, равно как не представлено доказательств невозможности участия в Закупке на спорных условиях документации.**

**Доказательств ограничения конкуренции установлением оспариваемых требований. Также Заявителем не представлено доказательств, что оспариваемые требования влекут предоставление преимуществ конкретному хозяйствующему субъекту при установлении оспариваемого показателя оценки.**

**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.**

**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.**

**Относительно доводов, изложенных в дополнении к жалобе, Комиссия отмечает, что оспариваемые требования подлежали обжалованию в срок до окончания срока подачи заявок, а именно не позднее 19.12.2023.**

**При этом дополнения к жалобе поданы Заявителем в антимонопольный орган 25.12.2023, 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).

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.

На основании изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия

#### **РЕШИЛА:**

1. Признать жалобу ООО «Димиан Констракшн» (ИНН: 5047255324, ОГРН: 1215000088434) на действия АО «НТЦ ФСК ЕЭС» (ИНН: 7728589190, ОГРН: 1067746819194) при проведении Закупки частично обоснованной.

2. Установить в действиях Заказчика нарушения пунктов 1, 2 части 1 статьи 3, части 19.1 статьи 3.4 Закона о закупках.

3. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении допущенных нарушений.

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

