

## РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-22412/2021 о нарушении  
процедуры торгов и порядка заключения договоров

15.12.2021 г. Москва

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

Председательствующего Комиссии:

«...»;

членов Комиссии:

«...»;

«...»;

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей ООО «Эксергия»,  
ООО «Газпром питание»;

в отсутствие представителей ООО ЭТП ГПБ, извещенных надлежащим образом  
письмом Московского УФАС России от 13.12.2021 № НП/76307/21,

рассмотрев жалобу ООО «Эксергия» (далее — Заявитель) на действия ООО  
«Газпром питание» (далее — Заказчик) при проведении открытых маркетинговых  
исследований в электронной форме на поставку питьевой и минеральной воды,  
газированных напитков, кваса (для перепродажи) для нужд филиала «Чайковское  
управление по организации общественного питания» ООО «Газпром питание», и на  
поставку чая, кофе для нужд филиала «Самарское управление по организации  
общественного питания» ООО «Газпром питание» (реестровые № 32110673178,  
32110668801, далее — Закупки) (далее - Жалоба),

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 Закупок.

Согласно доводам жалобы, Заявитель оспаривает содержание итоговых  
протоколов по итогам закупочных процедур.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения.

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

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, закупочной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (в редакции, действующей на дату размещения Положения о закупках) (далее - Закон о закупках), за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Согласно части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, закупочной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в их числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Жалоба Заявителя отвечает требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках.

В ходе рассмотрения жалобы установлено следующее.

27.09.2021 на официальном сайте [zakupki.gov.ru](http://zakupki.gov.ru) размещено извещение № 32110673178 о проведении открытых маркетинговых исследований в электронной форме (с размещением информации) (Газпром) на поставку чая, кофе для нужд филиала «Самарское управление по организации общественного питания» ООО «Газпром питание».

24.09.2021 на официальном сайте [zakupki.gov.ru](http://zakupki.gov.ru) размещено извещение № 32110668801 о проведении открытых маркетинговых исследований в электронной форме (с размещением информации) (Газпром) на поставку питьевой и минеральной воды, газированных напитков, кваса (для перепродажи) для нужд

филиала «Чайковское управление по организации общественного питания» ООО «Газпром питание».

В соответствии с частью 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках) при закупке товаров, работ, услуг заказчик руководствуется 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.

При проведении Закупки Заказчик руководствовался нормами Закона о закупках и Положения о закупках товаров, работ, услуг ПАО «Газпром» и Компаний Группы Газпром (далее – Положение).

23.11.2021 Заказчик разместил Протокол подведения итогов Маркетингового исследования, в соответствии с которым Заказчик отклонил заявку Заявителя на основании, предусмотренном пунктом 1.6 методики и анализа заявки «Несоответствие предлагаемых участником товаров, работ, услуг, требованиям документации о маркетинговых исследованиях».

Заявитель указывает, что подобной формулировкой отклонения Заказчик нарушил часть 14 статьи 3.2 Закона о закупках при составлении указанного Протокола, не содержащего объяснений причин нарушений, которые повлекли отклонение заявки Заявителя, а также без ссылок на нормы Закона о закупках.

Комиссия отмечает следующее.

В соответствии с пунктом 1.2.35 Положения под маркетинговыми исследованиями понимается способ неконкурентной закупки, при котором Заказчик выбирает наиболее выгодные для себя условия исполнения договора из числа предложенных участниками закупки в соответствии с документацией о маркетинговых исследованиях.

В свою очередь, пунктом 1.1.1 документации о маркетинговых исследованиях установлено, что маркетинговые исследования являются неконкурентным способом закупки в электронной форме и проводятся в соответствии с разделом 15 Положения о закупках.

Комиссия отмечает, что, согласно пункту 15.10.1 Положения на основании результатов рассмотрения и оценки предложений участников маркетинговых исследований Комиссией по маркетинговым исследованиям могут быть приняты следующие решения:

- о выборе наиболее выгодных условий поставки товара (выполнения работ, оказания услуг), из числа предложенных участниками маркетингового исследования;
- об отклонении всех заявок на участие в маркетинговых исследованиях, признании маркетинговых исследований несостоявшимися;
- об отказе от проведения маркетинговых исследований;
- о сборе дополнительных предложений и проведении дополнительной оценки заявок на участие в маркетинговых исследованиях.

Между тем, решение комиссии по маркетинговым исследованиям оформляется протоколом, в котором, помимо общих сведений о закупке (наименования предмета и способа закупки, Организатора, Заказчика, номера и даты извещения о проведении закупки), должны содержаться следующие сведения:

- присвоенный в соответствии с пунктом 15.7.5 идентификационный номер участников (без указания наименования и места нахождения (для юридических лиц), фамилии, имени, отчества, места жительства (для физического лица) таких участников);
- о принятом решении;
- в случае принятия решения об определении лучшей заявки, указываются присвоенный в соответствии с пунктом 15.7.5. идентификационный номер участника закупки и цена предложения участника, подавшего заявку на участие в маркетинговых исследованиях, признанную лучшей.

Комиссия обращает внимание, что пунктом 2.5.2 документации о маркетинговых исследованиях определено, что рассмотрение и оценка заявок проводится в соответствии с условиями, указанными в Приложении 3 «Методика анализа и оценки заявок на участие в маркетинговых исследованиях», опубликованном в составе закупочной документации.

Таким образом, в соответствии с протоколам подведения итогов маркетинговых исследований от 23.11.2021 по результатам рассмотрения, анализа и оценки заявок Участников, комиссия по подведению итогов открытых маркетинговых исследований приняла решение об отклонении заявки Заявителя в соответствии с пунктом 2.5.7 закупочной документации, предусмотренным в пункте 1.6 методики и анализа заявки «Несоответствие предлагаемых участником товаров, работ, услуг, требованиям документации о маркетинговых исследованиях».

Тем самым, Комиссия приходит к выводу, что в рассматриваемом случае маркетинговые исследования не являются конкурентной закупкой, исходя из Положения Заказчика, следовательно, положения пункта 14 статьи 3.2 Закона о закупках не подлежат применению

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 жалобы по данному доводу.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что действия Заказчика совершены в соответствии с нормативными правовыми актами, регламентирующими закупочную деятельность Заказчика.

Действительных доказательств, подтверждающих нарушение прав Заявителя установленными требованиями, Заявителем Комиссии не представлено.

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 (пункт 3 статьи 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (пункт 4 статьи 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (пункт 1 статьи 10 ГК РФ).

Кроме того, Заявитель конклюдентно согласился (п. 1 ст. 8 ГК РФ) на все условия Закупочной документации в момент подачи им заявок на участие в Закупке. В этой связи у Комиссии отсутствуют правовые основания к выявлению в действиях Заказчика нарушения требований действующего законодательства Российской Федерации о закупках, поскольку последний действовал в строгом соответствии с требованиями собственной Документации, которая не была оспорена Заявителями ни в административном, ни в судебном порядке.

Резюмируя изложенное, с учетом имеющихся в настоящее время документов и сведений, на основании конкретных фактических обстоятельств дела, Комиссия приняла решение о признании необоснованной жалобы Заявителя на действия Заказчика.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Эксергия» (ОГРН: 1077154010460, ИНН: 7106502155) на действия ООО «Газпром питание» (ОГРН: 1027739169545, ИНН: 7702211710) при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмом Московского УФАС России от 13.12.2021 № НП/76307/21.

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