

## **РЕШЕНИЕ**

**по делу № 077/07/00-3906/2023 о нарушении**

**процедуры торгов и порядка заключения договоров**

**29.03.2023 г. Москва**

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

Председательствующего Комиссии:

<...>

членов Комиссии:

<...>

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей <...> ,

рассмотрев жалобы <...> (далее — Заявитель) на действия <...> (далее — Заказчик) при проведении запросов предложений среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме №№ 2/ЗПЭ-ЦДЗС/23, 3/ЗПЭ-ЦДЗС/23 (лот №1) на право заключения договоров по выполнению работ по капитальному ремонту зданий и сооружений (закупочные процедуры опубликованы на официальном сайте <https://223.rts-tender.ru/supplier/auction/Trade/View.aspx?Id=2634660&sso=1&code=-5>, <https://223.rts-tender.ru/supplier/auction/Trade/View.aspx?Id=2634562&sso=1&code=-5>, далее — Закупки),

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 поступили жалобы Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупок, перенаправленные письмом ФАС России от 22.03.2023 № 28/21119/23.

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

законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

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

Часть 10 статьи 3 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.

Жалобы Заявителя отвечают требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках.

Комиссией установлено, что 30.01.2023 Заказчик в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 06.03.2022 № 301 «Об основаниях неразмещения в единой информационной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд сведений о закупках товаров, работ, услуг, информации о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), с которыми заключены договоры» на официальном сайте Оператора ЭТП (<https://www.rts-tender.ru/>) на сайте <https://www.rts-tender.ru/> разместил информацию о проведении Закупки № 3/ЗПЭ-ЦДЗС/23, лот №1.

Предмет: выполнение работ по капитальному ремонту зданий и сооружений.

Цена договора: 9 355 287,60 рублей.

Комиссией установлено, что Заявитель является участником № 1.

В соответствии с пунктом 2.1 протокола рассмотрения вторых частей заявок от 02.03.2023 Заказчиком принято решение отклонить заявку Заявителя «на основании пункта 3.6.5.2 и подпункта 3) пункта 3.6.19 документации о закупке в связи с установлением несоответствия требованиям и условиям документации о закупке, а именно сведения об участнике закупки содержатся в реестре недобросовестных поставщиков, предусмотренном частью 7 статьи 3 Федерального закона от 18 июля 2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Также 30.01.2023 Заказчик в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 06.03.2022 № 301 «Об основаниях неразмещения в единой информационной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных

и муниципальных нужд сведений о закупках товаров, работ, услуг, информации о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), с которыми заключены договоры» на официальном сайте Оператора ЭТП (<https://www.rts-tender.ru/>) на сайте <https://www.rts-tender.ru/> разместил информацию о проведении Закупки № 2/ЗПЭ-ЦДЗС/23.

Предмет: выполнение работ по капитальному ремонту зданий и сооружений.

Цена договора: 9 081 344,40 рублей.

Комиссией установлено, что Заявитель является участником № 1.

В соответствии с пунктом 2.1 протокола рассмотрения вторых частей заявок от 02.03.2023 Заказчиком принято решение отклонить заявку Заявителя «на основании пункта 3.6.5.2 и подпункта 3) пункта 3.6.19 документации о закупке в связи с установлением несоответствия требованиям и условиям документации о закупке, а именно сведения об участнике закупки содержатся в реестре недобросовестных поставщиков, предусмотренном частью 7 статьи 3 Федерального закона от 18 июля 2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Согласно доводам жалоб, Заявитель со отклонением своих заявок не согласился, а также указывает, что сведения о нем исключены из реестра недобросовестных поставщиков.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобах, в возражениях на них 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 Федерального закона от 18.07.2011 г. N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (далее - Закон 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.

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 Закона о закупках при закупке заказчик вправе установить требование об отсутствии сведений об участниках закупки в реестре

недобросовестных поставщиков, предусмотренном статьей 5 Закона о закупках, и (или) в реестре недобросовестных поставщиков, предусмотренном Федеральным законом от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Согласно подпункту 3 пункта 3.6.19 документации заявка участника подлежит отклонению в случае наличия сведений об участнике закупки в реестре недобросовестных поставщиков, предусмотренном частью 7 статьи 3 Федерального закона от 18 июля 2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

В соответствии с пунктом 3.6.5.2 документации участник не допускается к участию в запросе предложений в случаях, установленных документацией запроса предложений, в том числе в случае несоответствия участника запроса предложений предусмотренным документацией запроса предложений требованиям.

В соответствии с протоколами рассмотрения вторых частей заявок от 02.03.2023 заявка Заявителя была подана 03.02.2023.

На заседании Комиссии Заказчик пояснил, что рассмотрение вторых частей заявок состоялось 02.03.2023.

При этом, согласно приказу ФАС России от 16 декабря 2022 г. № 999/22, Заявитель был включен в реестр недобросовестных поставщиков.

Доводы Заявителя о том, что Приказом ФАС России № 96/23 от 03.03.2023 Заявитель исключен из реестра недобросовестных поставщиков, оцениваются Комиссией как несостоятельные, поскольку приказ ФАС России № 96/23 издан после рассмотрения вторых частей заявок.

Кроме того, как пояснил Заявитель на заседании Комиссии, приказ ФАС России от 16 декабря 2022 г. № 999/22 был также им оспорен в судебном порядке в рамках дела № А40-37832/23-122-277.

При этом, в принятии обеспечительных мер Заявителю было отказано (Определение Арбитражного суда г. Москвы об отказе в принятии обеспечительных мер от 01.03.2023 по делу № А40-37832/23-122-277). Решение по данному делу судом не вынесено.

Таким образом, факт включения Заявителя в Реестр, на момент рассмотрения вторых частей заявок, не позволяет Заказчику сделать вывод о соответствии заявки Заявителя требованиям документации, а в дальнейшем заключить договор.

Комиссия отмечает, что, на момент рассмотрения заявок, решение ФАС России законно, его действие не приостановлено и не отменено.

Изложенные обстоятельства свидетельствуют о том, что заявка Заявителя не соответствует требованиям документации.

В связи с вышеизложенным, Комиссия считает подведение итогов закупки обоснованным, принятым в соответствии с требованиями документации и Закона о закупках.

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.

Заявитель, принимая участие в публично-правовой процедуре, в силу статьи 8 Гражданского кодекса Российской Федерации конклюдентно соглашается с ее условиями, в связи с чем презюмируется позиция участника о признании таких условий соответствующими положениям антимонопольного законодательства, а равно принял на себя риски по отклонению заявки в случае несоблюдения таких условий. В этой связи у Комиссии отсутствуют правовые основания к выявлению в действиях Заказчика нарушения требований действующего законодательства о закупках, поскольку последний действовал в соответствии с требованиями собственной документации, которая не была оспорена Заявителем ни в административном, ни в судебном порядке.

При этом границы антимонопольного контроля торгов оканчиваются при достижении баланса частных и публичных интересов, на необходимость соблюдения которого указал Конституционный Суд Российской Федерации в постановлении от 29.03.2011 № 2-П, а также стабильности публичных правоотношений. В то же самое время «баланс» означает равновесие и равноправие сторон в публичных правоотношениях, а не смещение вектора административной защиты в сторону одного из участников таких отношений без достаточных к тому оснований.

Обратное будет противоречить не только балансу частных и публичных интересов, но и принципам добросовестной реализации и защиты своих гражданских прав (п. 3 ст. 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (п. 4 ст. 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (п. 1 ст. 10 ГК РФ).

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу о необоснованности доводов жалобы.

Кроме того, Комиссия отмечает, что вопрос о правомерности включения в реестр недобросовестных поставщиков не является предметом рассмотрения в соответствии со статьей 18.1 Закона о защите конкуренции.

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

#### **РЕШИЛА:**

1. Признать жалобы <...> на действия <...> при проведении Закупок необоснованными.
2. Снять ограничения на размещение Закупок, наложенные письмом Московского

УФАС России от 23.03.2023 № НП/12749/23.

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