

## РЕШЕНИЕ

### по делу № 077/07/00-3620/2021 о нарушении процедуры торгов и порядка заключения договоров

22.03.2021

Москва

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

При участии представителей от ООО «ФЕРРИ ВАТТ», от ФГАУН ИКТИ РАН посредством видеоконференцсвязи, рассмотрев жалобу ООО «ФЕРРИ ВАТТ» на действия ФГАУН ИКТИ РАН при проведении открытого конкурса в электронной форме на право выполнения научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ по теме «Разработка исследовательской установки по нанесению многокомпонентных нанокompозитных покрытий» (реестровый № 32109943008), 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.

Представители Заказчика против рассмотрения жалобы по доводам, изложенным в дополнениях, не возражали.

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.

Учреждением 29 января 2021 года в Единой информационной системе в сфере закупок размещено извещение № 32109943008 о проведении открытого конкурса в электронной форме «Выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ по теме «Разработка исследовательской установки по нанесению многокомпонентных нанокompозитных покрытий» (далее – Конкурс).

1. Доводы Заявителя о том, что протокол(-ы) рассмотрения заявок якобы не соответствуют принципам информационной открытости считаем необоснованным по следующим основаниям.

Закупка размещена и проведена на электронной площадке РТС Тендер в соответствии с требованиями Федерального закона от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Федеральный закон № 223-ФЗ) и Положением о закупке ИКТИ РАН.

Протоколы о ходе проведения закупки и информация, содержащаяся в них, соответствуют требованиям Федерального закона № 223-ФЗ, а также пунктам 29, 33 и 36 Раздела 2 Положения о закупке ИКТИ РАН.

Протокол рассмотрения и оценки первых частей заявок по критерию «Функциональные, технические и качественные характеристики работы»

размещен в Единой информационной системе в сфере закупок (далее – ЕИС) и электронной площадке РТС Тендер «16» февраля 2020 г.

Порядок оценки заявок на участие в Конкурсе установлен Конкурсной документацией. В соответствии с указанным порядком, оценка по критерию «Функциональные, технические и качественные характеристики работы» производится путем изучения Технических предложений Участников в составе заявок, представленных в соответствии с требованиями Конкурсной документации. Лучшим условием исполнения Договора по критерию «Функциональные, технические и качественные характеристики работы» является наибольшее количество предметно уточненных и/или дополненных пунктов «Технического задания», в части конструктивного исполнения узлов и агрегатов, технических характеристик, материалов, не противоречащих требованиям Заказчика.

Закон о закупках не содержит требований к полноте протоколов отклонения заявки о оценки, в связи с чем Комиссия Управления признает довод необоснованным учитывая сложившуюся судебную практику (постановление Московского округа от 15 сентября 2020 по делу № А40-202379/2019, аналогичные выводы суд кассационной инстанции Московского округа указал и в постановлениях от 29.09.2020 по делу № А40-303077/19-139-2507, от 26.11.2020 по делу № А40-232161/19).

2. Довод Заявителя о том, что в его заявке было 78 предметно/уточненных и / или дополненных пунктов технического задания, по которому он получил оценку 8 баллов признается Комиссией Управления необоснованным. В соответствии с протоколом подведения итогов Заявитель по данному критерию получил оценку 25 баллов, а не 8 баллов, как указано в жалобе.

В соответствии с Протоколом рассмотрения и оценки первых частей заявок от «16» февраля 2021 г. заявка Заявителя получила 25 баллов по критерию «Функциональные, технические и качественные характеристики работы», так как в предложении участника представлено 8 предметно уточненных и/или дополненных пунктов «Технического задания», в части конструктивного исполнения узлов и агрегатов, технических характеристик, материалов, не противоречащих требованиям Заказчика.

Для оценки заявок по данному критерию «16» февраля 2021 года было проведено заседание Ученого совета ИКТИ РАН, на котором присутствовали доктора и кандидаты технических наук (протокол в приложении). В соответствии с установленным в конкурсной документации порядком оценки заявок на участие в Конкурсе и регламентом предоставления первых частей заявок электронной площадкой РТС Тендер, заявки были рассмотрены в обезличенной форме и были выставлены баллы.

Из 78 представленных Заявителем предложений Ученым советом ИКТИ РАН было засчитано 8 пунктов, а остальные не засчитаны, так как не

соответствовали требованиям в части конструктивного исполнения узлов и агрегатов, технических характеристик, материалов, либо являлись переформулированным копированием Технического задания с использованием синонимов, не содержащим дополнительных предложений.

Для оценки заявок участников закупки данному критерию 16 февраля 2021 года было проведено заседание Ученого совета ИКТИ РАН в соответствии с действующими нормативными документами, на основании которых ИКТИ РАН ведет свою финансово-хозяйственную деятельность. К таким нормативным документам относятся: Устав ИКТИ РАН, Положение о Закупках ИКТИ РАН, Положение об ученом совете ИКТИ РАН.

Председатель Единой комиссии направил на рассмотрение заявки Участников Ученому совету ИКТИ РАН в связи с тем, что предметом закупки является выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ по теме «Разработка исследовательской установки по нанесению многокомпонентных нанокompозитных покрытий», на основании Раздела 2 «Комиссия по осуществлению закупок», а именно п.2 «Конкретные цели и задачи формирования комиссии, права, обязанности и ответственность членов комиссии, регламент работы комиссии и иные вопросы деятельности комиссии определяются Заказчиком в локальном акте» и пп.2.3 «Комиссия вправе давать поручения работникам Заказчика по вопросам организации закупочной деятельности и иным вопросам в пределах компетенции».

В соответствии с пунктом 76 Устава ИКТИ РАН, рассмотрение основных научных, научно-организационных и кадровых вопросов Института входит в функции Ученого совета ИКТИ РАН. Кроме того, следует отметить, что в соответствии с разделом 6 п.6.14 Положения об Ученом совете – Ученый совет проводит научную и (или) научно-техническую экспертизу по запросу работников Института, структурных подразделений, коллегиальных совещательных органов Института.

Оценка заявок участников закупки по критерию *«Функциональные, технические и качественные характеристики работы»* проводилась в соответствии с установленным в конкурсной документации порядком оценки заявок на участие в Конкурсе и регламентом предоставления первых частей заявок электронной площадкой РТС Тендер. Заявки были рассмотрены в обезличенной форме и заявкам были выставлены баллы.

«Раздел 1 «Наименование и назначение оборудования»

В конкурсной документации указано: установка должна эксплуатироваться в стационарных условиях в производственных помещениях, отвечающих требованиям актуальных санитарных правил и норм; Заявитель указал: установка предназначена для эксплуатации в стационарных условиях в

производственных помещениях, отвечающих требованиям актуальных санитарных правил и норм, в соответствии с СанПиН 2.2.4.548-96 «Гигиенические требования к микроклимату производственных помещений»;

Проводя оценку видно, что уточнение связано с формулировкой предназначения и вставки на действующий нормативный документ – тем самым отсутствует уточнение в части «конструктивного исполнения узлов и агрегатов».

«Раздел 1 «Наименование и назначение оборудования»

В конкурсной документации указано: - среда, окружающая установку, не является взрывоопасной, не содержит пыль, в том числе токопроводящую, способную повлиять на работоспособность установки, а также агрессивные газы и пары в концентрациях, разрушающих металлы и изоляционные компоненты;

Заявитель указал: среда, окружающая установку, не является взрывоопасной, не содержит пыль, в том числе токопроводящую, способную повлиять на работоспособность установки, а также агрессивные газы и пары в концентрациях, разрушающих металлы и изоляционные компоненты. Категория помещения В4 (СП 12.13130.2009);

Проводя оценку видно, что уточнение противоречит требованиям Заказчика, а именно в соответствии с СП 12.13130.2009 «Горючие и трудногорючие жидкости, твердые горючие и трудногорючие вещества и материалы (в том числе пыли и волокна), вещества и материалы, способные при взаимодействии с водой, кислородом воздуха или друг с другом только гореть, при условии, что помещения, в которых они находятся (обращаются)» отсутствует уточнение в части конструктивного исполнения узлов и агрегатов». К таким пунктам, в частности, относятся: 1, 2.3.4.7, 2.3.2.1, 2.3.2.2, 2.3.3.1, 2.3.4.1, 2.3.4.2, 2.3.4.3, 2.3.4.4, 2.3.4.5, 2.3.4.6, 2.3.4.8, 2.3.4.9, 2.3.4.10, 2.3.5.1, 2.3.7.1, 2.3.7.2, 2.3.10.1, 2.3.11, 4.1, 4.2, 4.3, 4.4, 4.5, 4.6, 4.7, 4.8, 4.9, 4.10, 4.11, 4.12, Календарный план – 30 шт.

Остальные пункты не засчитаны, так как не соответствовали требованиям в части конструктивного исполнения узлов и агрегатов, технических характеристик, материалов, либо являлись переформулированным копированием Технического задания с использованием синонимов, не содержащим дополнительных предложений, как в данном примере:

«В конкурсной документации указано: - 2.3.8.1 Требования к составу и квалификации эксплуатационного и обслуживающего персонала установки. Эксплуатационный и обслуживающий персонал должен быть обучен работе на установке и правилам техники безопасности при эксплуатации установки.

Заявитель указал: 2.3.8.1 Требования к составу и квалификации

эксплуатационного и обслуживающего персонала установки. Эксплуатационный и обслуживающий персонал допускается к работе на установке после обучения работе на установке и правилам техники безопасности при эксплуатации установки.»

Тем самым как указывает заказчик пункт является переформулированным копированием Технического задания с использованием синонимов, не относящихся к конструктивному исполнению узлов и агрегатов, техническим характеристикам, материалам». К таким пунктам, в частности, относятся 2.3.3.2, 2.3.6.2, 2.3.6.3, 2.3.6.4, 2.3.7.1, 2.3.7.3, 2.3.7.4, 2.3.8.1, 2.3.8.3, 2.3.8.4, 2.3.9.2, 2.3.10.2, 3.2 – 13 шт.

В силу ст. 10 ГК РФ участники гражданского оборота должны действовать добросовестно.

В соответствии с п. 6 «Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 16.05.2018) принцип равноправия, в силу пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, предполагает недопустимость предъявления различных требований к участникам закупки, находящимся в одинаковом положении, в отсутствие к тому причин объективного и разумного характера.

Согласно ранее упомянутому п. 6 Обзора судебной практики Закон о закупках не обязывает заказчиков допускать к участию в закупке всех хозяйствующих субъектов, имеющих намерение получить прибыль в результате заключения договора. Иное противоречило бы принципу целевого и экономически эффективного расходования денежных средств, сокращения издержек заказчика, закрепленному пунктом 3 части 1 статьи 3 Закона о закупках и предполагающему наличие у заказчика права на установление в закупочной документации способствующих тому требований к участникам закупки.

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 приняла решение признать жалобу заявителя необоснованной.

**Комиссия, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции**

Резюмируя изложенное, Комиссия, руководствуясь пунктом 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках, частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции,

**РЕШИЛА:**

1. Признать жалобу ООО «ФЕРРИ ВАТТ» на действия ФГАУН ИКТИ РАН при проведении открытого конкурса необоснованной.
2. Снять ограничения с закупки, наложенные письмом Московского УФАС России № ЕО/11723/21 от 03.03.2021, ЕО/13278/21 от 11.03.2021, № ЕО/15525/21 от 22.03.2021.

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