

## **РЕШЕНИЕ**

**по делу № 077/07/00-9669/2023 о нарушении**

**процедуры торгов и порядка заключения договоров**

**24.07.2023 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 ИП Захарчука А.А. (лично), представителя ГБУ «Жилищник района Солнцево»,

рассмотрев жалобу ИП Захарчука А.А. (далее — Заявитель) на действия ГБУ «Жилищник района Солнцево» (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 формированию материально-технического запаса товаров и расходных материалов для нужд ГБУ «Жилищник района Солнцево» (реестровый № 32312545436, 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, 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 требованиями пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о Закупках.

Комиссией установлено, что 30.06.2023 Заказчиком на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (далее — ЕИС) (<https://zakupki.gov.ru>), была размещена информация о проведении Закупки.

Максимальная цена договора: 14 950 000,00 руб.

Комиссией установлено, что Заявителем подана заявка № 1108126.

Согласно протоколу рассмотрения первых частей заявок от 11.07.2023 заявка №1108126 была отклонена, поскольку *«в составе первой части заявки участника закупки отсутствуют конкретные показатели товара, а именно: в п. «Доводчики дверные» отсутствуют установленные Заказчиком характеристики «Ширина планки от 900 до 1100 мм. Масса доводчика не более 1.45 кг. Цвет серый, белый, коричневый». В п. «Радиатор биметаллический секционный» отсутствуют установленные Заказчиком характеристики «Высота более 550 мм. Максимальное рабочее давление теплоносителя не менее 1.6 МПа». В п. «Полотенцесушители с креплениями» отсутствуют установленные Заказчиком характеристики «Высота не менее 320 мм. Диаметр условного прохода не менее 25 мм» и т.д.».*

Заявитель с отклонением заявки по данному основанию не согласился и указывает на полное соответствие заявки требованиям документации.

Заявитель отмечает, что указанные товары отсутствуют в Приложении № 2 «Перечень материальных запасов», а также в расчете НМЦК, что свидетельствует об отсутствии необходимости в их поставке.

Заявителем также оспаривается отсутствие ответа на поданный запрос разъяснений положений документации.

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

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 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.

В силу 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.

1. В силу пункта 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации подлежат указанию требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

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.

При этом согласно пункту 3 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации также должны содержаться требования к описанию участниками такой закупки поставляемого товара, который является предметом конкурентной закупки, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик, требования к описанию участниками такой закупки выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом конкурентной закупки, их количественных и качественных характеристик.

Согласно пункту 20 Информационной карты первая часть заявки на участие в аукционе в электронной форме должна содержать:

1. Согласие участника аукциона в электронной форме на поставку товара, выполнение работы или оказание услуги на условиях, предусмотренных аукционной документацией и не подлежащих изменению по результатам проведения аукциона в электронной форме (такое согласие дается с применением программно-аппаратных средств электронной площадки);

2. Наименование страны происхождения товара (в случае установления Заказчиком в извещении о проведении аукциона в электронной форме, аукционной документации приоритета товаров российского происхождения по отношению к товарам, происходящим из иностранного государства);

**3. Конкретные показатели товара, соответствующие значениям, установленным в аукционной документации,** и указание на товарный знак (при наличии). Информация, предусмотренная настоящим подпунктом, включается в заявку на участие в аукционе в электронной форме в случае отсутствия в аукционной документации указания на товарный знак или в случае, если участник закупки предлагает товар, который обозначен товарным знаком, отличным от товарного знака, указанного в аукционной документации.

Первая часть заявки на участие в аукционе в электронной форме может содержать макет, эскиз, рисунок, чертеж, фотографию, иное изображение товара, на поставку которого заключается договор.

Приложением № 1 к Техническому заданию установлены «Сведения о качестве, технических характеристиках материального запаса, его безопасности, функциональных характеристиках (потребительских свойствах) материального запаса, размере, упаковке, отгрузке материального запаса и иные сведения о материальном запасе, представление которых предусмотрено документацией об аукционе в электронной форме», состоящая из 241 позиции, в соответствии с которыми установлены следующие параметры:

200	Доводчики дверные	совместимость с дверьми из материала	пластиковые, деревянные, металлические	
		ширина планки	от 900 до 1100	мм
		масса нагрузки (двери)	от 80*	кг
		масса доводчика	не более 1.45	кг
		два независимых клапана для регулирования скорости закрывания в диапазонах	(180°-15°), (15°-0°)	градус
		Минимальная температура эксплуатации	до -20	°C
		цвет	серый, белый, коричневый	
209	Радиатор биметаллический секционный	Теплоотдача секции	не менее 195	Вт
		Размер одной секции (ШхГ)	Размер одной секции (ШхГ) не должны быть:	
		Ширина	менее 80	мм
		Глубина	менее 100	мм
		высота	более 550	мм
		Максимальное рабочее давление теплоносителя	не менее 1.6	Мпа
		Испытательное давление	Не менее 2.4	Мпа
210	Полотенцесушители с креплениями	Толщина стенки труб	не менее 1.25	мм
		Материал	углеродистая сталь; нержавеющая сталь	
		Высота	не менее 320	мм
		Длина	не менее 500	мм
		Диаметр условного прохода	не менее 25	мм
		Качество покрытия поверхностей	не ниже 4 класса по ГОСТ 9.032	

Согласно Приложению № 2 к Техническому заданию:

16	Доводчик дверной до 100кг		шт	1
17	Доводчик дверной до 110кг		шт	1
18	Доводчик дверной до 130кг		шт	1
19	Доводчик дверной до 150кг		шт	1
20	Доводчик дверной до 80кг		шт	1
21	Доводчик дверной морозостойкий до 120 кг		шт	1
1676	Радиатор биметаллический BM 500/78 S19 10 секций Q <sub>ну</sub> =1200 Вт RAL 9016 (белый)		шт	1
1677	Радиатор биметаллический BM 500/78 S19 12 секций Q <sub>ну</sub> =1440 Вт RAL 9016 (белый)		шт	1
1678	Радиатор биметаллический BM 500/78 S19 500 10 секции 480Вт		шт	1
1679	Радиатор биметаллический BM		шт	1

1680	500/78 S19 500 12 секции 480Вт Радиатор биметаллический BM 500/78 S19 500 4 секции 480Вт		шт	1
1681	Радиатор биметаллический BM 500/78 S19 500 6 секции 480Вт		шт	1
1682	Радиатор биметаллический BM 500/78 S19 500 8 секции 480Вт		шт	1
1553	Полотенцесушитель 500x500мм 1"НР сталь нержавеющая		шт	1

Изучив материалы заявки Заявителя, Комиссией установлено, что Заявителем в составе заявки было представлено Техническое предложение по указанным позициям в следующем виде:

Доводчики дверные	совместимость с дверьми из материала	пластиковые, деревянные, металлические		
	ширина планки	от 900 до 1100		мм
	масса нагрузки (двери)	от 80*		кг
	масса доводчика	не более 1.45	Поставка данного товара не предусмотрена	кг
	два независимых клапана для регулирования скорости закрывания в диапазонах	(180°-15°), (15°-0°)	Перечнем материальных запасов	градус
	Минимальная температура эксплуатации	до -20		°C
	цвет	серый, белый, коричневый		
Радиатор биметаллический секционный	Теплоотдача секции	не менее 195		Вт
	Размер одной секции (ШхГ)	Размер одной секции (ШхГ) не должны быть:	Поставка данного товара не предусмотрена Перечнем материальных запасов	
	Ширина	менее 80		мм
	Глубина	менее 100		мм
	высота	более 550		мм
	Максимальное рабочее давление теплоносителя	не менее 1.6		Мпа
	Испытательное давление	не менее 2.4		Мпа
	Толщина	не менее 1.25		

Полотенцесушители с креплениями	стенки труб	углеродистая сталь; нержавеющая сталь	Поставка данного товара не предусмотрена Перечнем материальных запасов	
	Материал			
	Высота	не менее 320		ММ
	Длина	не менее 500		ММ
	Диаметр условного прохода	не менее 25		ММ
Качество покрытия поверхностей	не ниже 4 класса по ГОСТ 9.032			

Таким образом, техническое предложение Заявителя, в отношении вышеуказанных позиций, подано с нарушением требований, установленных пунктом 20 Информационной карты.

При таких обстоятельствах Комиссия приходит к выводу, что фактически заявка Заявителя не соответствует требованиям Закупочной документации, а равно у Заказчика имелись правовые основания для отклонения заявки Заявителя.

Принцип равноправия предполагает недопустимость предъявления различных требований к участникам закупки, находящимся в одинаковом положении, в отсутствие к тому причин объективного и разумного характера. Указанное, в частности, означает, что допустимым может быть признано установление заказчиком требований, которые в равной мере применяются ко всем участникам закупки и не приводят к исключению из числа участников закупки хозяйствующих субъектов по причинам, не связанным с обеспечением удовлетворения потребностей заказчика.

Согласно части 18 статьи 3.2 Закона о закупках под аукционом в целях настоящего Федерального закона понимается форма торгов, при которой победителем аукциона, с которым заключается договор, признается лицо, заявка которого соответствует требованиям, установленным документацией о закупке, и которое предложило наиболее низкую цену договора путем снижения начальной (максимальной) цены договора, указанной в извещении о проведении аукциона, на установленную в документации о закупке величину (далее - «шаг аукциона»).

Комиссия также считает необходимым отметить, что в соответствии с пунктом 2 части 3 статьи 3 Закона о закупках, конкурентной закупкой является закупка, осуществляемая с обязательным соблюдением условия обеспечения конкуренции между участниками конкурентной закупки за право заключить договор с заказчиком на условиях, предлагаемых в заявках на участие в такой закупке, окончательных предложениях участников такой закупки.

Таким образом, учитывая требования Закона о закупках, по результатам проведения конкурентной закупки Заказчик обязан заключить договор с участником Аукциона на условиях, изложенных в заявке победителя, а равно, предложение участника закупки, предоставленное им в составе заявки, должно быть продублировано в проект договора, и его отсутствие или отсутствие какой-либо части сведений/требований/условий исполнения договора в описании, будет являться основанием для не включения их в состав договора и основанием для отказа от их исполнения, или не учета при исполнении со стороны лица, выигравшего Аукцион.

Согласно части 6 статьи 3 Закона о закупках не допускается предъявлять к участникам закупки, к покупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке.

Требование о предоставлении технических характеристик в отношении предлагаемых к поставке товаров в составе первой части заявки предъявлено в **равной мере ко всем участникам закупки**, а равно у Заявителя не имелось оснований для его непредставления.

В рассматриваемом случае, Заявителем указанное требование Заказчика выполнено не было.

В соответствии с пунктом 6.3 Документации заявка на участие в электронном аукционе признается не соответствующей требованиям, установленным документацией об аукционе в случае непредоставления документов и информации, предусмотренных пунктом 20 Информационной карты, несоответствия указанных документов и информации требованиям, установленным документацией о таком аукционе, либо наличия в указанных документах недостоверной информации об участнике такого аукциона на дату и время окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе.

В связи с вышеизложенным, Комиссия считает решение Заказчика об отклонении заявки Заявителя по основаниям, изложенным в протоколе рассмотрения первых частей заявок от 11.07.2023, правомерным, принятым в соответствии с требованиями Закона о закупках и Документации.

2. Относительно довода жалобы о неправомерном отсутствии ответа на запрос разъяснения документации Комиссия отмечает следующее.

Согласно пункту 9 Информационной карты разъяснения положений извещения об осуществлении закупки и (или) документации о конкурентной закупке размещаются Заказчиком в ЕИС, на официальном сайте, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Положением, посредством ЭП не позднее чем в течение трех рабочих дней с даты поступления такого запроса с указанием предмета запроса, но без указания участника такой закупки, от которого поступил указанный запрос. Разъяснение положений документации о конкурентной закупке не должны изменять предмет закупки и существенные условия проекта договора.

При этом Заказчик вправе не осуществлять такое разъяснение в случае, если указанный запрос поступил позднее чем за три рабочих дня до даты окончания срока подачи заявок на участие в такой закупке.

Дата и время окончания срока подачи заявок (по местному времени заказчика) - 07.07.2023 09:00.

При этом, на заседании Комиссии Заявитель пояснил, что запросы разъяснений им были поданы 04.07.2023 и 06.07.2023.

В настоящем случае Комиссия приходит к выводу, что запросы разъяснений были поданы Заявителем с нарушением срока, установленного пунктом 9 Информационной карты, в связи с чем в действиях Заказчика отсутствуют нарушения действующего законодательства.

Комиссия также отмечает, что Заявитель конклюдентно согласился (п. 1 ст. 8 ГК РФ) на все условия документации в момент подачи им заявки на участие в Закупке, 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.

В свою очередь 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 (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.

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

**РЕШИЛА:**

1. Признать жалобу ИП Захарчука А.А. (ОГРНИП: 315774600316729; ИНН: 691007604656) на действия ГБУ «Жилищник района Солнцево» (ИНН: 7729466410; ОГРН: 1157746607402) при проведении Закупки необоснованной.

2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 18.07.2023 № НП/30300/23.

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