

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-3877/2022 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

16.03.2022 г. Москва

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

Председательствующего Комиссии:

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей ФГБОУ ВО «Государственный университет управления»,

в отсутствие представителей от, извещенных надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 10.03.2022 № НП/12985/22,

рассмотрев жалобу ... (далее — Заявитель) на действия ФГБОУ ВО «Государственный университет управления» (далее — Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по обеспечению работоспособности систем безопасности: системы пожарной сигнализации, системы оповещения и управления пожарной эвакуацией, радиосистемы передачи извещений «Стрелец – Мониторинг», системы дымоудаления, автоматических установок водяного, порошкового, газового пожаротушения, системы диспетчеризации, противопожарного водопровода, системы охранной сигнализации (реестровый № 32211193721, 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, мотивированная ненадлежащим аукционной формированием документации.

Согласно части 16 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, рассмотрение жалобы по существу осуществляется комиссией антимонопольного органа. Неявка лиц, надлежащим образом уведомленных (уведомленных посредством

направления антимонопольным органом уведомления, предусмотренного частью 11 настоящей статьи) о времени и месте рассмотрения жалобы по существу, не является препятствием для такого рассмотрения.

Рассмотрение жалобы проводилось в дистанционном режиме посредством видеоконференцсвязи.

Инструкция по подключению и использованию системы TrueConf размещена на официальном сайте Московского УФАС России по ссылке: <https://moscow.fas.gov.ru/page/17962>.

Таким образом, учитывая, что указанное лицо надлежащим образом извещено о дате, времени и способе рассмотрения жалобы заблаговременно, Комиссия Московского УФАС считает возможным провести дистанционное рассмотрение жалобы в отсутствие представителей Заявителя.

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.

Из жалобы следует, что Заявитель не согласен с положениями Документации, предусматривающими представление в первой части заявки на участие в Закупке описания поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом закупки в соответствии с требованиями документации о закупке (документация о проведении открытого аукциона, проект договора, техническое задание).

В обоснование своей позиции Заявитель ссылается на позицию ФАС России, изложенную в письме от 25.06.2020 г. № ИА/53616/20, заказчик не вправе требовать предоставления в составе заявки конкретных показателей товара, соответствующих значениям, установленным в документации о закупке, указание на товарный знак (при наличии), если:

- 1) товар не передается заказчику по товарной накладной или акту передачи;**
- 2) товар не принимается к бухгалтерскому учету заказчика в соответствии с Федеральным законом от 06.12.2011 г. № 402-ФЗ «О бухгалтерском учете»;**
- 3) товаром являются строительные и расходные материалы, моющие средства и т.п., используемые при выполнении работ, оказании услуг, без которых невозможно выполнить (оказать) такую работу (услугу).**

Как указывает Заявитель, предметом Закупки является оказание услуг по техническому обслуживанию систем обеспечения пожарной безопасности, в то время, как криложением к Техническому заданию установлен перечень материалов с требованиями указать качественные характеристики, потребительские свойства и иные характеристики данных товаров.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, и на заседании Комиссии представил письменные возражения, а также материалы, истребованные 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 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.

Соответствующие требования к товарам, используемым при выполнении работ, установлены Заказчиком в Приложении №3 к Техническому заданию «Сведения о качестве, технических характеристиках товара, его безопасности, функциональных характеристиках (потребительских свойствах) товара, размере, упаковке, отгрузке товара и иные сведения о товаре».

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.

В пункте 8 части 1.1. раздела I СВЕДЕНИЯ О ПРОВОДИМОМ ОТКРЫТОМ АУКЦИОНЕ В ЭЛЕКТРОННОЙ ФОРМЕ документации о проведении открытого аукциона в электронной форме (далее – аукционная документация) указано: «Требования к качеству, техническим характеристикам товара, к его безопасности и иные требования, связанные с определением соответствия выполняемых работ потребностям заказчика. Приводятся в разделе III «Техническое задание» и

разделе IV «Проект Договора» настоящей Аукционной документации».

В п.п. 12.6. пункта 12 раздела III «ТЕХНИЧЕСКОЕ ЗАДАНИЕ» аукционной документации указано: «Предмет договора включает в себя поставку товара, а также его пуско-наладку (при необходимости) и ввод в эксплуатацию. Технические, функциональные и качественные характеристики поставляемых товаров указаны в форме «Сведения о качестве, технических характеристиках товара, его безопасности, функциональных характеристиках (потребительских свойствах) товара, размере, упаковке, отгрузке товара и иные сведения о товаре».

Товар, поставляемый, при выполнении работ, являющихся предметом договора, должен быть новым товаром (товаром, который не был в употреблении, в ремонте, в том числе, который не был восстановлен, у которого не была осуществлена замена составных частей, не были восстановлены потребительские свойства).

Подрядчик поставляет товар Заказчику за свой счет, собственным транспортом или с привлечением транспорта третьих лиц. Место доставки товара в соответствии с договором. Отгрузка товара осуществляется силами и средствами Подрядчика. Приемка товара осуществляется Заказчиком в составе своего представителя и представителя Подрядчика. Срок поставки товаров с даты заключения договора. Сроком окончания поставки товара является окончание срока выполнения работ в рамках договора.

Перед началом выполнения работ по монтажу производится поставка товара с предоставлением товарных накладных и документов. Приемка товара и поставка его на баланс осуществляется после выполнения работ по его монтажу и оформляется путем подписания Сторонами Акта приема-передачи, а также с предоставлением сертификатов обязательных для данного вида товара, и иных документов, подтверждающих качество товара, оформленных в соответствии с законодательством Российской Федерации. При приемке товара от Подрядчика Заказчик проверяет соответствие товара сведениям, указанным в документах на товар, а также проверяет соответствие товара заявленным качеством, характеристикам (показателям), комплектности. Оплата поставленного товара осуществляется после выполнения работ по его монтажу в соответствии с условиями договора.

В случае поставки некачественного товара Подрядчик обязан безвозмездно устранить недостатки товара с момента заявления о них Заказчиком либо возместить расходы Заказчика на устранение недостатков товара. В случае существенного нарушения требований к качеству товара Подрядчик обязан в согласованные сроки заменить некачественный товар товаром, соответствующим условиям договора. В случае поставки некомплектного товара Подрядчик обязан доукомплектовать товар в течение трех дней с момента заявления Заказчиком такого требования. Товары, перечисленные в форме «Сведения о качестве, технических характеристиках товара, его безопасности, функциональных характеристиках (потребительских свойствах) товара, размере, упаковке,

отгрузке товара и иные сведения о товаре» поставляются для соответствующего монтажа при выполнении закупаемых работ учитываются и принимаются на баланс».

В приложении № 2 к техническому заданию «Товары, поставляемые при выполнении закупаемых работ» указано количество поставляемого товара.

Стоимость поставляемых товаров входит в стоимость работ и начальную (максимальную) цену договора.

В приложении № 3 к техническому заданию «Сведения о качестве, технических характеристиках товара, его безопасности, функциональных характеристиках (потребительских свойствах) товара, размере, упаковке, отгрузке товара и иные сведения о товаре» (далее – Форма 2) указаны технические характеристики поставляемого товара, Инструкция по предоставлению сведений о конкретных показателях товаров в заявке на участие в открытом аукционе в электронной форме, а также Обоснование необходимости использования требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара.

В пункте 1.1. раздела 1 Проекта договора указано: «Подрядчик обязуется по заданию Заказчика выполнить работы по обеспечению работоспособности систем безопасности: системы пожарной сигнализации, системы оповещения и управления пожарной эвакуацией, радиосистемы передачи извещений «Стрелец – Мониторинг», системы дымоудаления, автоматических установок водяного, порошкового, газового пожаротушения, системы диспетчеризации, противопожарного водопровода, системы охранной сигнализации, а также осуществить поставку товаров в рамках закупаемых Заказчиком работ в соответствии с Техническим заданием (Приложение №1 к Договору) (далее - работа), а Заказчик обязуется принять и оплатить выполненные работы и поставленный товар в соответствии с условиями настоящего Договора».

На заседании Комиссии Заказчик пояснил, что пожарные извещатели, источники резервного питания, приборы приемно-контрольные охранно-пожарные, приборы контроля и управления пожарные, блоки индикации и т.д. являются техническими средствами пожарной и охранно-пожарной автоматики требования к которым регламентируется Федеральным законом от 22 июля 2008 г. № 123-ФЗ «Технический регламент о требованиях пожарной безопасности», кроме того, данные технические средства проходят обязательную сертификацию как пожарное оборудование и технические средства пожарной автоматики и не могут относиться к расходным материалам.

Из вышесказанного следует, что поставляемый товар передается Заказчику по акту приема-передачи, принимается к бухгалтерскому учету Заказчика в соответствии с Федеральным законом от 06.12.2011 г. № 402-ФЗ «О бухгалтерском учете», и не является строительным и расходным материалом, моющим средством и т.п., используемым при выполнении работ, оказании услуг, без которых невозможно выполнить (оказать) такую работу (услугу).

Таким образом, письмо ФАС России от 25.06.2020 г. № ИА/53616/20 не применимо к оспариваемой Закупке.

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.

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.

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

РЕШИЛА:

- 1. Признать жалобу ... на действия ФГБОУ ВО «Государственный университет управления» (ОГРН: 1027739017976, ИНН: 7721037218) при проведении Закупки необоснованной.**
- 2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмами Московского УФАС России от 10.03.2022 № НП/12985/22 .**