

**Заказчику:**

**МУП «К...»**

**Заявителю:**

**ИП «Б...»**

**Электронной площадке:**

**АО«Е...»**

## **РЕШЕНИЕ**

**по результатам рассмотрения жалобы в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,**

**№ 067/10/18.1-225/2022**

07 июня 2022 г.

г. Смоленск

Комиссия Смоленского УФАС России по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Комиссия) в составе:

«...»

при участии в дистанционном режиме рассмотрения жалобы представителей:

Заказчика – МУП «...»,

в отсутствие Заявителя, уведомленного надлежащим образом о времени и месте рассмотрения жалобы, о дистанционном режиме ее рассмотрения,

в целях осуществления возложенных на Комиссию Смоленского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров по правилам, предусмотренным статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), полномочий по контролю за проведением торгов и порядком заключения договоров, рассмотрев в дистанционном режиме жалобу ИП «Б...»,

### **УСТАНОВИЛА:**

18.05.2022 в Смоленское УФАС России поступила жалоба ИП «Б...» (далее также Заявитель) на положения закупочной документации, действия конкурсной комиссии Заказчика – МУП «К...» при проведении конкурса в электронной форме на выполнение работ по текущему ремонту герметизации монтажных швов стеновых панелей жилых домов в г. Десногорске на 2022 г. (извещение № ...).

По мнению Заявителя при проведении конкурса в электронной форме были допущены следующие нарушения:

- 1) противоречия в конкурсной документации не позволили Заявителю внести денежные средства на специальный счет, что привело к тому, что заявка была отклонена оператором электронной площадки;
- 2) в конкурсной документации установлены избыточные требования о предоставлении в составе заявки документов, не предусмотренных действующим законодательством;
- 3) конкурсная документация (пункт 13 Информационной карты, пункт 14 конкурсной документации) содержит избыточные требования к участникам закупки;
- 4) Заказчиком неверно выбран способ закупки;
- 5) содержащийся в конкурсной документации порядок оценки заявок не соответствует действующему законодательству;
- 6) конкурсной комиссией к участию в закупке неправомерно допущен участник закупки № ....

Уведомлением от 23.05.2022 рассмотрение жалобы было назначено на 27.05.2022. В связи с возникшей необходимостью в получении дополнительной информации, Комиссией Управления на основании части 14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции принятие решения по жалобе было отложено на 07.06.2022 (уведомление от 27.05.2022, исх. №...). Управлением были

сделаны дополнительные запросы в адрес АО «Е...», Заказчику, Заявителю.

Комиссия, рассмотрев представленные документы и пояснения, заслушав представителя Заказчика, установила следующее.

Заказчиком обжалуемой закупки является – МУП «...» (далее - Заказчик).

Заказчик представил письменные пояснения по сути жалобы, с доводами жалобы не согласился, просил признать жалобу Заявителя необоснованной.

На момент рассмотрения жалобы договор с победителем закупки не заключен.

В соответствии с частью 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции 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 также – Закон о закупках).

В соответствии с частью 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.

Таким образом, по правилам [статьи 18.1](#) Закона о защите конкуренции жалоба может быть подана либо лицом, подавшим заявку на участие в торгах, либо лицом, не подавшим заявку на участие в торгах в случае, если обжалуется порядок размещения информации о проведении торгов либо порядок подачи заявок на участие в торгах.

В силу положений [статьи 18.1](#) Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы именно в контексте соблюдения прав лиц, в том или ином статусе участвующих (или имеющих возможность принять участие) непосредственно в самой процедуре проведения торгов, но не лиц, связанных, например, с реализуемым на

торгах имуществом, но в самих торгах не участвующих. Указанный правовой подход соотносится с правовой позицией Верховного Суда Российской Федерации ([Определение](#) от 10.03.2017 № 305-КГ17-523).

Рассматриваемая закупка проводилась в рамках Закона о закупках.

В соответствии с [частью 11 статьи 3](#) Закона о закупках, в случае если обжалуемые действия (бездействие) совершены заказчиком, комиссией по осуществлению закупок, оператором электронной площадки после окончания установленного в документации о конкурентной закупке срока подачи заявок на участие в закупке, обжалование таких действий (бездействия) может осуществляться только участником закупки, подавшим заявку на участие в закупке.

Учитывая изложенное, жалоба на положения документации о закупке, поданная лицом, не подававшим заявку на участие в закупке, в антимонопольный орган после окончания срока подачи заявок на участие в закупке подлежит оставлению без рассмотрения. Обжалование действий лиц, указанных в части 11 статьи 3 Закона о закупках, после окончания срока подачи заявок допускается только лицами, подавшими заявку на участие в такой закупке, подлежит оставлению без рассмотрения.

Согласно [статье 10](#) Гражданского кодекса Российской Федерации, не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, «действия в обход закона» с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом).

Обжалование Заявителем положений документации после окончания срока подачи заявок не подлежит рассмотрению антимонопольным органом в порядке [статьи 18.1](#) Закона о защите конкуренции и свидетельствует о злоупотреблении Заявителем своим правом на обжалование процедуры, при этом права Заявителя не могут быть нарушены действиями Заказчика в части определения победителя, так как Заявитель не подавал заявку на участие в торгах и не является участником торгов.

20.04.2022 Заказчиком на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) были опубликованы извещение № ... о проведении конкурса в электронной форме на выполнение работ по текущему ремонту герметизации монтажных швов стеновых панелей жилых домов в г. Десногорске на 2022 г. и конкурсная документация.

Данная закупка проводится в порядке, установленном Законом о закупках, Положением о закупке товаров, работ, услуг МУП «К...», утвержденным приказом Заказчика № ... от ..., конкурсной документацией, извещением.

Начальная (максимальная) цена договора составила .... руб.

В соответствии с пунктом 3 раздела 7 главы 2 Положения о закупках, пункта 22 Информационной карты, обеспечение заявки на участие в закупке может предоставляться участником закупки путем внесения денежных средств на счет, указанный в документации о закупке, извещении о проведении закупки, или предоставления безотзывной банковской гарантии. Выбор способа обеспечения заявки на участие в закупке осуществляется участником закупки.

Содержание жалобы ИП «Б...», сводится к обжалованию положений конкурсной документации, действий комиссии по допуску участника закупки для участия в конкурсе.

В соответствии с извещением дата окончания подачи заявок на участие в закупке - 08 часов 00 минут 06 мая 2022 г. При этом жалоба поступила в Управление 18.05.2022 (вх. № ...), то есть после окончания срока подачи заявок.

Согласно протоколу рассмотрения и оценки первых частей заявок на участие в конкурсе №... от 11.05.2022 на участие в обжалуемой закупке заявки подали 2 (два) участника закупки, участник закупки № ... не допущен к участию в закупке, поскольку представленные в составе заявки документы не соответствовали требованиям конкурсной документации.

Согласно протоколу рассмотрения и оценки вторых частей заявок на участие в конкурсе № .... от ..... участник закупки № .... был допущен к участию в закупке.

Согласно протоколу подведения итогов процедуры № .... от ... г., участник закупки № ... признан победителем, конкурс признан несостоявшимся, поскольку, только одна заявка признана соответствующей конкурсной документации.

Из письменных пояснений АО «Е...» от 30.05.2022 (вх. № ....), ИП «Б...» заявку на участие в закупке с реестровым номером .... не подавала, следовательно, заявка не могла быть отклонена оператором электронной торговой площадки.

Согласно сведений размещенных в единой информационной системе в сфере закупок, ИП «Б...». не имеет аккредитации на электронных торговых площадках.

Согласно пояснениям Заказчика, денежные средства в обеспечение заявки на участие в конкурсе на расчетный счет, указанный в конкурсной документации, переведены не были, что подтверждается выпиской операций по лицевому счету № .....

Из пояснений Заявителя от 06.06.2022, поступивших в ответ на уведомление Управления от 27.05.2022, следует, что, денежные средства на расчетный

счет указанный в конкурсной документации не вносились, заявка не подавалась.

Таким образом, факт подачи ИП «Б...» заявки на участие в обжалуемых торгах Комиссией не установлен, материалами дела не подтвержден.

Несогласие Заявителя с подведением итогов, а также с положениями закупочной документации без подачи заявки на участие в закупке и без какого-либо проявления действительной заинтересованности в участии в таких торгах не является основанием для рассмотрения поданной жалобы по существу в контексте [части 2 статьи 18.1](#) Закона о защите конкуренции.

Возможность обращения с жалобой лица, не подававшего заявку на участие в закупке определяется наличием у него действительного интереса к такой закупке и законных прав, подлежащих государственной защите в порядке, предусмотренном [Законом](#) о защите конкуренции.

Данный подход нашел подтверждение в судебной практике (дело А40-116605/2016-2-870).

Заявитель на заседание Комиссии не явился и не представил доказательств нарушения его прав и законных интересов.

Вместе с тем, как указывалось выше, предусмотренный статьей 18.1 Закона о защите конкуренции механизм обжалования не предусматривает возможность лица, не подавшего заявки на участие в процедуре, обжаловать условия закупочной документации. Обжалование таких действий (бездействия) указанными лицами возможно только в судебном порядке. Аналогичной позиции придерживаются Верховный Суд РФ (определение ВС РФ от 22.06.2018 № 309-КГ18-7733 по делу № А76-7435/2017), ФАС России (письма ФАС России от 23.01.2018 № ИА/3655/18 «О рассмотрении жалоб на действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг», от 25.06.2019 № МЕ/53183/19 «О принятии антимонопольным органом в соответствии со статьей 18.1 Закона о защите конкуренции жалобы к рассмотрению, поданной лицом, не являющимся участником закупки»).

В связи с изложенным, у Комиссии отсутствуют правовые основания для рассмотрения жалобы Заявителя в порядке [статьи 18.1](#) Закона о защите конкуренции.

На основании вышеизложенного, Комиссия, Смоленского УФАС России,

РЕШИЛА:

Оставить жалобу Индивидуального предпринимателя «Б...» на положения конкурсной документации, действия конкурсной комиссии Заказчика – МУП «К...» при проведении конкурса в электронной форме на выполнение работ по текущему ремонту герметизации монтажных швов стеновых панелей жилых домов в г. Десногорске на 2022 г. (извещение № ...) без рассмотрения.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

«...»