

## РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-13000/2023 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

27.09.2023

г. Москва

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

Председательствующего:

<.....>

членов Комиссии:

<.....>

<.....>

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей ООО «СМАРТ», ГП КС,

рассмотрев жалобу ООО «РОТЕР» (далее — Заявитель) на действия ООО «СНРГ» (далее — Заказчик) при проведении запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на выполнение работ по ремонту кровель» по адресу: г. Москва, Строительный проезд, д. 7А (ОКПД 2: 43.91.19 — Работы кровельные прочие) (реестровый № 32312704769) (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, 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 требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о Закупках.

Согласно доводам жалобы заявка Заявителя неправомерно отклонена от дальнейшего участия в процедуре, поскольку его заявка полностью соответствовала требованиям документации.

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

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 Федерального закона от 18.07.2011 г. № 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.

Комиссией установлено, что при проведении закупки Заказчик руководствовался Единым положением о закупке продукции для нужд Группы РусГидро, утвержденным решением Совета директоров ПАО «РусГидро» (протокол от 12.04.2023 № 359) (далее – Положение о закупках).

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.

Согласно 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.

В соответствии с частью 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

Пунктом 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках предусмотрено, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к участникам такой закупки.

При этом в силу части 6 статьи 3 Закона о закупках заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. Не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым 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. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

Как следует из материалов дела, 24.08.2023 Заказчик на сайте электронной торговой площадки АО «Сбербанк - АСТ» (<http://www.sberbank-ast.ru>), а также на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (<http://zakupki.gov.ru>) (далее – ЕИС), разместил информацию о проведении запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на выполнение работ по ремонту кровель» по адресу: г. Москва, Строительный проезд, д. 7А (ОКПД 2: 43.91.19 — Работы кровельные прочие) (реестровый № 32312704769) (далее – запрос предложений, процедура).

Начальная (максимальная) цена договора – 11 022 261,66 рублей.

Дата начала срока подачи заявок – 24.08.2023.

Дата и время окончания срока подачи заявок (по местному времени заказчика) –

12.09.2023 11:00.

Дата подведения итогов – 19.09.2023.

Согласно протоколу рассмотрения вторых частей заявок и подведения итогов от 21.09.2023 заявка Заявителя (№ 1141718) отклонена на основании п. 4.11.5. а) Документации о закупке, как несоответствующая требованиям.

В соответствии с пунктом 4.5.1.1 Закупочной документации участник должен подготовить заявку, включающую в себя полный комплект документов согласно перечню, определенному в разделе 11 (ПРИЛОЖЕНИЕ № 4 – СОСТАВ ЗАЯВКИ) в соответствии с образцами форм, установленными в разделе 7.

Так, пунктом 13 Приложения № 4 к Закупочной документации во второй части заявки необходимо представить ценовое предложение: Коммерческое предложение (форма 3) по форме и в соответствии с инструкциями, приведенными в настоящей Документации о закупке (подраздел 7.3).

Пунктом 7.3.1 Закупочной документации уставлена Форма коммерческого предложения (Форма 4):

Таблица-1:

№ позиции	Наименование предлагаемой продукции (товары, работы, услуги) (заполняется в соответствии со структурой НМЦ)	Страна происхождения товара (только товаров, соответствующих классификатору стран мира)	Производитель продукции (в случае наличия в Едином реестре российской радиоэлектронной продукции, или в Едином реестре Минкомсвязи России программ для электронных вычислительных машин и баз данных – дополнительно указывается № реестровой записи)	НМЦ единицы продукции (руб. без НДС) (заполняется в соответствии со структурой НМЦ)	Предлагаемая цена одной единицы продукции, руб. без НДС	Количество	Итоговая стоимость позиции (руб. без НДС)
1.							
2.							
...							
ИТОГО без НДС:							
Кроме того, НДС (___%):							
ИТОГО с НДС:							

Также в Форме 4 содержится примечание:

**ВНИМАНИЕ:** В комплекте Документации о закупке прилагается электронная версия формы Коммерческого предложения (см. ПРИЛОЖЕНИЕ № 8 – СТРУКТУРА НМЦ (в формате Excel)). Участник обязан предоставить в составе своей заявки заполненную электронную версию данного Коммерческого предложения в формате Excel.

В случае не указания Участником в данной форме Страны происхождения товара и Производителя продукции и невозможности определения Организатором суммарной доли российской продукции в составе заявки – предлагаемый им товар будет считаться иностранного происхождения и приоритет такому Участнику не будет предоставлен.

В Приложении № 8 к Закупочной документации представлена следующая структура НМЦ:

Структура НМЦ					
№ п/п	Наименование продукции (товары / работы / услуги), являющейся предметом закупки	Ед. изм.	НМЦ единицы продукции (руб. без НДС)	Кол-во	НМЦ по позиции продукции (руб. без НДС)
1	Выполнение работ по ремонту кровель должны выполняться в соответствии с приложением №1 к техническим требованиям «Ведомость объемов работ»	усл.ед.	11 022261,66	1	11 022261,66
ИТОГО без НДС, руб.					11 022261,66
Кроме того, НДС, руб.				20%	2 204 452,33
ИТОГО с НДС, руб.					13 226 713,99

Исходя из вышеизложенных положений Закупочной документации, графа «НМЦ единицы продукции (руб. без НДС)» заполняется в соответствии со структурой НМЦ, приведенной в Приложении № 8 Закупочной документации.

Комиссией установлено, что Заявителем в составе заявки представлено коммерческое предложение (Форма 3), где в графе «НМЦ единицы продукции (руб. без НДС)» указал ценовое предложение в размере 7 666 666, 67 рублей, что не соответствует требованиям к заполнению формы, установленным пунктом 7.3 Закупочной документации.

Заявитель в жалобе ссылается на то, в инструкции к заполнению заявки отсутствует конкретное четкое требование к участнику о том, что в разделе НМЦ (единицы продукции (руб. без НДС) должно быть указана начальная максимальная цена договора.

При этом, Комиссия отмечает, что требованиями Закупочной документации прямо предусмотрено, что коммерческое предложение заполняется в строгом соответствии со структурой НМЦ, установленной Приложением № 8 к Закупочной документации.

Кроме того, Заявитель на момент подачи заявки положения Закупочной

документации не оспаривал, с запросом разъяснений в адрес Заказчика не обращался, тем самым согласился с установленными требованиями.

Вместе с тем Комиссия отмечает, что оспариваемое требование подлежало обжалованию до окончания срока подачи заявок.

При таких обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу о том, что в данном случае заявка Заявителя не соответствовала требованиям Закупочной документации, а равно у Заказчика имелись основания для отклонения такой заявки.

В соответствии с пунктом 4.11.2 Закупочной документации в рамках рассмотрения вторых частей заявок (и ценовых предложений) осуществляется проверка всех заявок, в том числе ценовых предложений Участников, прошедших отборочную стадию рассмотрения первых частей заявок, на предмет соответствия отборочным критериям, установленным в подразделах 12.2, 12.3 (ПРИЛОЖЕНИЕ № 5 – ОТБОРОЧНЫЕ КРИТЕРИИ РАССМОТРЕНИЯ ЗАЯВОК).

При этом, согласно подпункту 1 пункта 12.3 Заказчик оценивает соответствие документов, представленных в ценовом предложении, установленной форме и иным требованиям Документации о закупке, а также правильность их оформления (в т.ч. в части языка и валюты заявки), является отборочным критерием рассмотрения ценового предложения заявки Участника.

На основании подпункта «а» пункта 4.11.5 Закупочной документации по результатам рассмотрения вторых частей заявок (и ценовых предложений) Закупочная комиссия отклоняет несоответствующие заявки на основании несоответствия второй части заявки и/или ценового предложения по составу, содержанию и правильности оформления требованиям Документации о закупке, в том числе наличие: недостоверных сведений или намеренно искаженной информации или документов, внутренних противоречий между различными частями и/или документами заявки, в том числе по тексту внутри одного документа, а также противоречий между документами заявки и сведениями, указанными Участником в структурированных формах на ЭТП.

На основании изложенного, Комиссия считает решение Закупочной комиссии Заказчика об отклонении заявки Заявителя правомерным, принятым в соответствии с требованиями Закупочной документации и требований Закона о закупках.

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 действующего законодательства Российской Федерации в сфере закупок, 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 жалобы Заявителя.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «РОТЕР» (ИНН: 9715305582; ОГРН: 1177746856770) на действия ООО «СНРГ» (ИНН:7710898590; ОГРН: 1117746808101) при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 25.09.2023 № НП/40533/23.

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