

## **РЕШЕНИЕ**

**по делу № 077/07/00-13643/2022 о нарушении**

**процедуры торгов и порядка заключения договоров**

**13.09.2022 г. Москва**

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

Председательствующего:

при участии представителей ООО «ТД Зевс», ...

рассмотрев жалобу ООО «ТД Зевс» (далее — Заявитель) на действия ...

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.

Согласно доводам жалобы, Заявитель обжалует неправомерное отклонение заявки на участие в Закупке.

Согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в запросе котировок в электронной форме № 32211630905-01 от 30.08.2022 заявку Заявителя отклонили на основании непредставления документов и информации, предусмотренных извещением о проведении запроса котировок в электронной форме.

Заявитель считает отклонение своей заявки неправомерным, так как Заявитель при подачи заявки выразил согласие на поставку товара, предусмотренное закупочной документацией.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, и на заседание Комиссии представил письменные возражения, а также иные истребованные антимонопольным органом документы.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссией установлено следующее.

Согласно части 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).

Из смысла требований части 1 статьи 2 Закона о закупках следует, что при установлении требований в документации заказчика руководствуются собственным Положением о закупках и самостоятельно устанавливают требования к участникам, которые не должны противоречить требованиям Конституции Российской Федерации, Гражданского кодекса Российской Федерации, Закону о закупках, других федеральных законов и иных нормативных правовых актов Российской Федерации.

В соответствии с частью 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.

Исходя из положений части 10 статьи 4 Закона о закупках, потребности Заказчика являются определяющим фактором при установлении им соответствующих требований.

Согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в запросе котировок в электронной форме № 32211630905-01 от 30.08.2022 заявку Заявителя отклонили по следующим основаниям:

«Комиссия приняла решение о несоответствии заявки на участие в запросе котировок в электронной форме на основании пп. 1) п. 10.2. извещения о проведении запроса котировок в электронной форме:

- непредставление документов и информации, предусмотренных извещением о проведении запроса котировок в электронной форме, а именно:

1. Участник закупки в заявке не предоставил конкретные показатели Товара указанного в Таблице № 1 Технического задания, соответствующие значениям эквивалентности, установленным извещением, что не соответствует требованиям, установленным разделом 13. извещения о проведении запроса котировок в электронной форме, Таблицей № 1 Технического задания (Приложение № 1 к извещению о проведении запроса котировок в электронной форме); пп. в) п.2, п.3. Формы 2 Приложения № 3 к извещению о проведении запроса котировок в электронной форме.»

Разделом 6 Главы III Положения о закупке установлены условия применения и порядок проведения открытого запроса котировок в электронной форме.

В соответствии с пунктом 12 Раздела 6 Главы III Положения о закупке, извещение о проведении запроса котировок в электронной форме содержит «Предмет договора с указанием количества поставляемого товара, объема выполняемой работы, оказываемой услуги, а также описание предмета закупки».

Согласно пункту 4 Извещения о проведении Закупки предмет договора с указанием количества поставляемого товара, объема выполняемой работы, оказываемой услуги, а также краткое описание предмета закупки: Поставка расходных материалов. Объем, описание поставляемого Товара в соответствии с частью 6.1 статьи 3 Федерального закона 223-ФЗ предоставлены в Техническом задании (приложение № 1), проекте Договора, извещении о проведении запроса котировок в электронной форме.

Согласно пункту 13.1.2. Извещения о проведении Закупки заявка на участие в запросе котировок в электронной форме должна содержать описание поставляемого товара (конкретные показатели товара, соответствующие значениям эквивалентности, установленным данным извещением, указание на товарный знак (при наличии), производителя/изготовителя товара), выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом закупки, а также сведения об участнике закупке, информацию о его соответствии требованиям

(если такие требования установлены в извещении о проведении запроса котировок в электронной форме) и об иных условиях исполнения договора в соответствии с требованиями извещения о проведении запроса котировок.

Пунктом 2 Формы 2 Приложения № 3 к Извещению о проведении Закупки установлено, что при поставке Товара, а также выполнении работы или оказании услуги, для выполнения или оказания которых используется Товар:

- согласие на поставку товара, который указан в извещении о проведении запроса котировок **и в отношении, которого в таком извещении в соответствии с требованиями пункта 3 части 6.1 статьи 3 Федерального закона № 223-ФЗ содержится указание на товарный знак**, на условиях, предусмотренных проектом договора и не подлежащих изменению по результатам проведения запроса котировок;

или:

- согласие на поставку товара, который указан в извещении о проведении запроса котировок и конкретные показатели которого соответствуют значениям эквивалентности, установленным данным извещением (в случае, если участник запроса котировок предлагает поставку товара, который является эквивалентным товару, указанному в таком извещении), на условиях, предусмотренных проектом договора; Конкретные показатели Товара указываются участником в Таблице № 1 в соответствии с инструкцией по заполнению данного пункта представленной в п. 3 Формы 2.

Комиссией установлено, что Заявителем в заявке не предоставил конкретные показатели Товара указанного в Таблице № 1 Технического задания, соответствующие значениям эквивалентности, установленным извещением, что не соответствует требованиям, установленным разделом 13. извещения о проведении Закупки, Таблицей № 1 Технического задания (Приложение № 1 к извещению о проведении запроса котировок в электронной форме); пп. в) п.2, п.3. Формы 2 Приложения № 3 к извещению о проведении запроса котировок в электронной форме, а именно:

1) Силиконовые уплотнения (позиция 58)

Не предоставлена информация по параметрам:

- материал уплотнений;
- условный диаметр DN, мм.

2) Заглушка глухая (позиция 59)

Не предоставлена информация по параметрам:

- материал;
- условный диаметр DN, мм.

3) Прокладка (позиция 62)

Не предоставлена информация по параметрам:

- тип;
- материал;
- диаметр, мм;
- соединение;
- вес, гр.

#### 4) Штуцер под гибкий шланг (позиция 63)

Не предоставлена информация по параметрам:

- материал;
- соединение;
- диаметр гибкого шланга, мм;
- размер, мм;
- наружный диаметр А, мм;
- высота L, мм;
- внутренний диаметр D, мм.

Согласно подпункту 1 пункта 10.2. Извещения о проведении Закупки комиссия принимает решение о несоответствии заявки на участие в запросе котировок в электронной форме в случае непредставления документов и информации, предусмотренных извещением о проведении запроса котировок в электронной форме.

Согласно позиции Заявителя, при подачи заявки он выразил согласие, в соответствии с подпунктом «б» пункта 2 Формы 2 Приложения № 3 к Извещению о проведении Закупки, а именно: согласие на поставку товара, который указан в извещении о проведении запроса котировок **и в отношении, которого в таком извещении в соответствии с требованиями пункта 3 части 6.1 статьи 3 Федерального закона № 223-ФЗ содержится указание на товарный знак**, на условиях, предусмотренных проектом договора и не подлежащих изменению по результатам проведения запроса котировок.

В связи с чем, по мнению Заявителя, ему не требовалась представлять конкретные технические показатели поставляемого товара.

Комиссия оценивает позицию Заявителя критически ввиду того, что согласно подпункта «б» пункта 2 Формы 2 Приложения № 3 к Извещению о проведении Закупки такое согласие дается в отношении товара, в котором содержится указание на товарный знак. При этом, в рамках обжалуемой Закупки такого товара нет, в связи с чем, участнику требовалось дать согласие согласно подпункту «в» пункта 2 Формы 2 Приложения № 3 к Извещению о проведении

Закупки и указать конкретные технические характеристики поставляемого товара.

Таким образом, ввиду того, что в заявке Заявителя не представлены технические характеристики поставляемого товара по позициям 58, 59, 62, 63 такая заявка в соответствии с подпунктом 1 пункта 10.2. Извещения о проведении закупки подлежала отклонению.

На основании изложенного Комиссия не усматривает нарушения антимонопольного законодательства со стороны Заказчика, так как при отклонении заявки Заявителя Заказчик действовал в соответствии с требованиями собственной документации, которая не была оспорена участником конкурентной процедуры в установленном законом порядке.

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.

Кроме того, документация Заказчика предусматривает возможность подачи запросов разъяснения положений документаций, однако Заявитель таких запросов не направлял, что свидетельствует, что на момент подачи заявки, положения закупочной документации ему были ясны, и не вызывали вопросов.

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.

Руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

**РЕШИЛА:**

1. Признать жалобу ООО «ТД Зевс» (ИНН: 7722351995, ОГРН: 1167746058534) на действия ... при проведении Закупки необоснованной.

2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 07.09.2022 № НП/46729/22.

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