

## **РЕШЕНИЕ**

**по делу № 077/07/00-15998/2021 о нарушении**

**процедуры торгов и порядка заключения договоров**

**10.09.2021**

**г. Москва**

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

при участии представителей посредством видеоконференцсвязи ООО «СтройОснова»; АО «Мосотделстрой № 1»,

рассмотрев жалобу ООО «СтройОснова» (далее — Заявитель) на действия АО «Мосотделстрой № 1» при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на оказание услуг по аренде спецтехники с экипажем для завершения строительства объектов незавершенного строительства, расположенных по адресу: г. Москва, ЖК Марушкино (реестровый № 32110546141) (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 требованиями пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о Закупках.

11.08.2021 на сайте Единой информационной системы в сфере закупок было опубликовано извещение о проведении закупки и закупочная документация.

Заявитель в своей жалобе выражает несогласие решением конкурсной комиссии об отклонении заявки.

В соответствии с Протоколом рассмотрения первых частей заявок от 31.08.2021 № 32110546141-01 заявка Заявителя была признана не допущенной для участия в процедуре по следующим основаниям.

Техническое предложение участника не соответствует техническому заданию - в составе технического предложения участника отсутствуют пункты технического задания, а именно:

2. Стандарт услуг;
3. Состав услуг;
4. Объем и сроки гарантий качества;

5. Требования к безопасности оказания услуг;
6. Требования к используемым материалам и оборудованию;
7. Перечень нормативных правовых и нормативных технических актов.

В техническом предложении участника не указано:

- на каких условиях Участник процедуры будет оказывать услуги по аренде спецтехники;
- в какие сроки Участник будет предоставлять технику Заказчику;
- в какие сроки будет замена неисправной техники;
- техническое состояние техники, передаваемой в аренду Заказчику.

Учитывая изложенное, Комиссией было принято решение отказать участнику в допуске к участию в закупке, в связи с отсутствием в составе технического предложения пунктов технического задания: 2. Стандарт услуг; 3. Состав услуг; Подпункты 4.2, 4.3, 4.4, 4.5, 4.6, 4.7, Пункта 4 Объем и сроки гарантий качества; 5. Требования к используемым материалам и оборудованию; 7. Перечень нормативных правовых и нормативных технических актов.

Согласно п. 8.1 Документации о закупках: в случае непредставления в составе заявки обязательных для предоставления документов и сведений, Участник процедуры Закупки, подавший заявку, не допускается Закупочной Комиссией к участию в закупке.

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

Комиссия, заслушав позицию сторон, проанализировав материалы, представленные на заседании Комиссии, приходит к решению о признании жалобы необоснованной на основании следующих фактических обстоятельств дела.

Согласно ч. 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 определения и обоснования начальной (максимальной) цены договора, цены договора, заключаемого с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком), включая порядок определения формулы цены, устанавливающей правила расчета сумм, подлежащих уплате заказчиком поставщику (исполнителю, подрядчику) в ходе исполнения договора (далее - формула цены), определения и обоснования цены единицы товара, работы, услуги, определения максимального значения

цены договора, порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

В соответствии с ч. 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.

Так, пунктом 6.1 Информационной карты Заказчиком установлены требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки, а именно:

Заявка на участие в закупке состоит из двух частей и ценового предложения.

1) Первая часть заявки на участие в закупке должна содержать описание поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом закупки, в соответствии с требованиями документации о закупке (форма №2 «Техническое предложение», содержащаяся в части III «ОБРАЗЦЫ ФОРМ И ДОКУМЕНТОВ ДЛЯ ЗАПОЛНЕНИЯ УЧАСТНИКАМИ ЗАКУПКИ» настоящей документации).

Заявителем в составе заявки было представлено техническое предложение, в котором предлагает в аренду 10 единиц техники с экипажем со сроком с 1 по 180 рабочий день с момента заключения контракта. Гарантия качества услуг по аренде техники предоставляется в полном объеме в течение срока оказания услуг.

Заказчик пояснил, что в Техническом задании установлен ряд требований, которые для Заказчика являются существенными, именно:

- п. 2 без ограничения пробега в течение всего срока аренды.

- п. 2.3 для взаимодействия с Заказчиком Исполнитель обязан в течение 1 (одного) рабочего дня с даты заключения Контракта назначить ответственное контактное лицо, предоставить номера телефонных линий диспетчерской службы выделить адрес электронной почты для приема данных (запросов, писем) в электронной форме. Исполнитель должен за свой счет и в полном объеме обеспечивать круглосуточное диспетчерское обслуживание техники, при этом диспетчерская служба должна быть обеспечена достаточным количеством средств телефонной связи, а максимальное время ожидания ответа оператора не должно превышать 5 (пяти) минут. Об изменении в контактной информации ответственного лица Исполнитель должен уведомить Заказчика в течение 1 (одного) рабочего дня со дня возникновения таких изменений. Диспетчерская служба Исполнителя должна постоянно находиться на связи с экипажами и ответственным лицом Заказчика.
- п. 2.7 доставка техники и ее возврат к установленному сроку.
- п. 2.8 Исполнитель обязан направлять технику, заправленную смазочными материалами и эксплуатационными жидкостями в количестве, достаточном для оказания услуги. В момент передачи техники Заказчику объем топлива в топливном баке техники должен быть не менее 75% емкости бака и подтверждаться показаниями штатных приборов техники и/или путевыми листами и/или рапортами о работе техники. Поддержку эксплуатационных жидкостей и смазочных материалов в установленном в руководстве по эксплуатации техники количестве, осуществляет Исполнитель своими силами и за свой счет.
- п. 2.9 Исполнитель обязуется предоставить технику Заказчику в технически исправном состоянии.
- п. 2.10 В случае поломки предоставленной техники в период оказания услуг уполномоченный сотрудник Заказчика уведомляет по телефону (устно) или электронной почтой (в электронной форме) диспетчерскую службу Исполнителя. Исполнитель в течение 2 (двух) часов с момента его уведомления должен произвести замену неисправной техники на исправную, с аналогичными характеристиками или характеристиками, улучшенными по отношению к требованиям настоящего Технического задания.
- п. 2.11 По письменному требованию Заказчика Исполнитель обязан в течение 1 (одного) рабочего дня заменить предоставляемую технику в случае неоднократно повторяющихся отказов в работе техники. О

каждом таком случае Заказчик уведомляет Исполнителя и направляет в его адрес Акт об отказе в работе техники, составленный в свободной форме.

- п. 2.12 Расходы по содержанию техники несет Исполнитель. Работы по обслуживанию техники не должны производиться в течение рабочей смены техники.
- п. 2.17 Исполнитель должен иметь действующие пропуска (зона «СК»), предоставляющие право на въезд и передвижение автотранспорта в зонах ограничения движения в городе Москве на всю технику в соответствии с актом, указанным в пункте 7.15 настоящего Технического задания. Зона действия пропуска: «СК» - предоставляет грузовым автотранспортным средствам право движения в городе Москве без ограничений круглосуточно.
- п. 2.20 Исполнитель обязан обеспечить ежедневное проведение медицинского осмотра экипажа с отметкой в путевом листе в соответствии с актами, указанными в пунктах 7.4, 7.20, 7.26 настоящего Технического задания.

Таким образом, по мнению Заказчика, заявка Заявителя не соответствовала установленным в Техническом задании требованиям.

Также в соответствии с инструкцией по заполнению Формы 1 Технического предложения не допускается указание в данной форме сведений об участнике закупки.

1. Данные инструкции не следует воспроизводить в документах, подготовленных участником закупки.

2. Участник закупки приводит номер и дату заявки на участие в закупке, приложением к которой является данное техническое предложение.

3. Выше приведена форма титульного листа Технического предложения.

5. Техническое предложение участника закупки, помимо материалов, указанных в тексте технических требований, должно в обязательном порядке включать:

- Место поставки товаров, работ, услуг;
- Условия поставки товаров, работ, услуг;
- Сроки исполнения поставки, работ, услуг.
- Гарантийный срок (при наличии).

В случае поставки работ, услуг

описание участником в его заявке выполняемых работ или оказываемых услуг (в том числе состав работ или услуг и последовательность их выполнения, технология выполнения работ или услуг, сроки выполнения работ или услуг);

указание объема работ или услуг, или порядка его определения.

В случае поставки товаров

- Наименование Производителя, Товарный знак (при наличии) предлагаемых Участником к поставке товаров;

- Марку / модель, предлагаемых Участником к поставке товаров.

- Страну происхождения товара.

Комиссия, изучив Техническое предложение Заявителя, приходит к выводу, что спорный документ не содержит всей информации, предусмотренной Техническим заданием в той части, которая указана в инструкции по заполнению формы технического предложения участника.

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.

В связи с вышеизложенным, 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.

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).

На основании изложенного, Комиссия приняла решение признать жалобу заявителя необоснованной.

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

### **РЕШИЛА:**

1. Признать жалобу ООО «ТД «ТехЭнергохолдинг» (ИНН: 5038134860; ОГРН: 1185050005755) на действия ФГП ВО ЖДТ России (ИНН: 7701330105; ОГРН: 1037701021841) при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 07.09.2021 № ЕО/54638/21.

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