

## РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-4689/2024 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

11.04.2024

г. Москва

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

Председательствующего:

«..»,

членов Комиссии:

«..»,

«..»,

«..»,

рассмотрев жалобу ООО «ВЕБ Инфраструктура» (далее - Заявитель) на действия ООО «Транснефть — Технологии» (далее - Заказчик) при проведении редукциона на право заключения договора на выполнение информационно-технологических работ по созданию корпоративной информационной системы «Управление ценообразованием» организаций системы ПАО «Транснефть» (реестровый № 0001-208-К-У05-05747-2023, закупочная процедура опубликована на официальном сайте: <https://www.sberbank-ast.ru/>, 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, перенаправленная письмом ФАС России от 05.04.2024 № «..».

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 требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о Закупках.

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

Заказчик с доводами жалобы не согласился, 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.

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 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 6 статьи 3 Закона о закупках 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.

В силу 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.

Согласно пункту 2 части 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 3 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в документации о закупке должны быть указаны 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.

Комиссией установлено, что при проведении закупки Заказчик руководствовался Законом о закупках и Положением о закупке товаров, работ, услуг ПАО «Транснефть», утвержденное решением совета директоров ПАО «Транснефть» от 05.04.2019 № 5.

Извещение о проведении Закупки опубликовано на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок 11.03.2024.

Начальная (максимальная) цена договора: 9 048 952,42 рублей.

Дата начала срока подачи заявок: 11.03.2024.

Дата окончания срока подачи заявок: 20.03.2024 09:00.

Протоколом заседания Конкурсной комиссии ПАО «Транснефть» по лоту № 0001-208-К-У05-05747-2023 от 29.03.2024 «Создание корпоративной информационной системы «Управление ценообразованием»», заявка Заявителя была отклонена по следующим основаниям:

*«Представленная в составе заявки Форма № 2 не соответствует требованиям документации о закупке (в столбце 11 Формы № 2 изменены условия финансирования) (п.2, п.3 инструкции для участника закупки)».*

*«Пункта 10<sup>2</sup>.3.2 Положения о закупке - несоответствие участника закупки и/или поданной им заявки на участие в закупке требованиям, установленным извещением об осуществлении закупки».*

Как указывает Заявитель, Форма № 2 была заполнена им в полном соответствии с

инструкцией. При этом Заявитель отмечает, что в Форме № 2 был указан размер авансирования по Договору в размере 30% от суммы договора, для исключения возможных рисков при реализации проекта создания КИС УЦ.

Согласно пункту 2 Инструкции для участника Закупки, форма № 2 «Расчет цены договора (цены лота)» и приложения к ней (форма 2а, 2б и т.д., при наличии) является неотъемлемой частью документации о закупке, представлена в электронном виде в формате разработки MS Excel и приложена отдельным файлом в комплекте документов документации о закупке.

Комиссия отмечает, что пунктом 3.1 Инструкции для участника Закупки установлено, что описание участником закупки поставляемого товара, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик, осуществляется в соответствии с требованиями к товару, приведенными в Форме № 2 «Расчет цены договора (цены лота)».

Описание информационно-технологических работ (услуг) (описание технического предложения) осуществляется в соответствии с требованиями, приведенными в Форме № 2 «Расчет цены договора (цены лота)».

Форма № 2 «Расчет цены договора (цены лота)» и приложения к ней (форма 2а, 2б и т.д., при наличии) заполняются участником закупки в соответствии с порядком заполнения, установленным Формой № 2 «Расчет цены договора (цены лота)» и приложениями к ней (форма 2а, 2б и т.д., при наличии), и представляется участником закупки в соответствии с требованиями раздела 10 настоящей инструкции.

Для подтверждения соответствия поставляемого товара (если документацией о закупке предусмотрена поставка товара) потребностям заказчика участник закупки в составе заявки на участие в закупке, с учетом указанных в столбце «Наименование ПО/Перечень передаваемых прав использования программ для ЭВМ/Наименование продукции» (или «Наименование Оборудования, программ для ЭВМ, экземпляры которых поставляются», «Наименование программ для ЭВМ, право использования которых предоставляется Лицензиату (включая перечень компонентов)» и т.п.) Формы 2 «Расчет цены договора (цены лота)» (формы 2а, 2б и т.д., при наличии) требований к поставляемому товару, должен отразить качественные, технические и функциональные характеристики (потребительские свойства) поставляемого товара в свободной форме (рекомендуемая форма - форма 2.1) или в столбце «Примечание» Формы 2 «Расчет цены договора (цены лота)» (формы 2а, 2б и т.д., при наличии) только для тех товаров, по которым в столбце «Требование к описанию участником закупки поставляемого товара (продукции)» Формы 2 «Расчет цены договора (цены лота)» (формы 2а, 2б и т.д., при наличии) установлена необходимость описания участником закупки предлагаемого к поставке товара (имеется указание «установлено»).

Для определения соответствия предлагаемых к выполнению участником закупки информационно-технологических работ (услуг) потребностям заказчика (если выполнение информационно-технологических работ (услуг) предусмотрено в закупке) участник закупки в составе заявки на участие в закупке, с учетом указанных в Форме 2 «Расчет цены договора (цены лота)» требований к информационно-технологическим работам (услугам), должен предоставить в свободной форме (рекомендуемая форма – форма 2.1) описание технического

предложения, обеспечивающего выполнение всех пунктов технической документации (технические требования, техническое задание, технический проект, проектная или рабочая документация, регламенты оказания услуг и так далее).

Пунктом 3.2 Инструкции для участника Закупки установлено, что при описании участником закупки поставляемого товара должны быть указаны марки, модели, товарный знак (его словесное обозначение), полезные модели, промышленные образцы, фирменное наименование производителя предлагаемого товара, наименование страны происхождения товара. В случае невозможности указания участником закупки каких-либо из перечисленных в настоящем пункте сведений, причины невозможности указания таких сведений должны быть объяснены.

Представленное участником закупки описание поставляемого товара должно содержать указание только одной марки, модели товара, одного производителя товара в отношении каждой позиции товара, указанной в Форме № 2 «Расчет цены договора (цены лота)». В случае указания участником закупки в Форме № 2 «Расчет цены договора (цены лота)» более одной марки и/или модели и/или производителя товара в отношении какой-либо позиции товара, заявка участника закупки признается не соответствующей требованиям документации о закупке.

В свою очередь, Комиссия отмечает, что размещенная в составе документации о Закупке Форма № 2 «Расчет цены договора (цены лота)» в числе прочего содержит сведения о порядке оплаты выполняемых работ, услуг (столбец 11 «Условия финансирования»), согласно которым по заключаемому по результатам Закупки договору **авансирование не предусмотрено**.

При этом в представленной Заявителем форме № 2 указано авансирование в размере 30% а также, указание в примечании информации о том, что предложение действует только в случае аванса в размере 30% и уточнением сроков в соответствии с приложением 1.

В соответствии с пунктом 10<sup>2</sup>.3.2 Положения о закупке конкурсная комиссия уполномочена отклонить заявку на участие в закупке на любом этапе проведения закупки вплоть до заключения договора в случае несоответствия участника закупки и/или поданной им заявки на участие в закупке требованиям, установленным извещением об осуществлении закупки.

Таким образом, Заявитель указав в своей заявке размер авансирования, не соответствующий условиям закупочной документации, фактически изменил в одностороннем порядке условия договора, предлагаемого к заключению, и подал встречное предложение по условиям договора, что нарушает потребность Заказчика, а также положения Закупочной документации.

При этом Заявитель на момент подачи заявки на участие положения закупочной документации не оспаривал, с запросом разъяснений в адрес Заказчика не обращался, тем самым, согласился с установленными требованиями.

Также Заявитель конклюдентно согласился (пункт 1 статьи 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 связи с чем, Комиссия приходит к выводу, что представленная Заявителем

Форма № 2 не соответствует требованиям закупочной документации, а равно у Заказчика имелись основания для отклонения такой заявки.

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. Указанное означает недопустимость применения со стороны антимонопольного органа мер публично-правового принуждения на основании жалобы лица, не посчитавшего необходимым со своей стороны оспорить положения Конкурсной документации до момента подачи своей заявки на участие в этой закупке, а попытавшегося обойти эти требования и впоследствии стремящегося сорвать закупочную процедуру после отказа ее организатора в допуске такому лицу к участию в этой закупке.

Обратное будет противоречить не только балансу частных и публичных интересов, но и принципам добросовестной реализации и защиты своих гражданских прав (часть 3 статьи 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (часть 4 статьи 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (часть 1 статьи 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 доводов жалобы.

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

#### **РЕШИЛА:**

1. Признать жалобу ООО «ВЕБ Инфраструктура» («..») на действия ООО «Транснефть - Технологии» («..») при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 08.04.2024 № «..».

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его принятия.