

## **РЕШЕНИЕ**

**по делу № 077/07/00-19286/2022 о нарушении**

**процедуры торгов и порядка заключения договоров**

**27.12.2022 г. Москва**

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

Председательствующего Комиссии:

членов Комиссии:

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей ГБУ «Жилищник района Ново-Переделкино»,

в отсутствие представителей ООО «Ростком-Центр», извещенных надлежащим образом о дате, месте и времени заседания письмом Московского УФАС России от 20.12.2022 №НП/64797/22,

**рассмотрев** жалобу ООО «Ростком-Центр» (далее - Заявитель) на действия ГБУ «Жилищник района Ново-Переделкино» (далее — Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на формирование складских запасов для ремонта жилого фонда района Ново-Переделкино (реестровый № 32211864075) (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.**

Рассмотрение жалобы проводилось в дистанционном режиме посредством видеоконференцсвязи.

Инструкция по подключению и использованию системы TrueConf размещена на официальном сайте Московского УФАС России по ссылке:

<https://moscow.fas.gov.ru/page/17962>.

Заявлений о невозможности подключения к сеансу, а также возражений относительно рассмотрения жалобы посредством видеоконференцсвязи от Заявителя, которому направлялось уведомление о принятии жалобы к

рассмотрению, в Управление не поступало.

Согласно части 16 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, рассмотрение жалобы по существу осуществляется комиссией антимонопольного органа. Неявка лиц, надлежащим образом уведомленных (уведомленных посредством направления антимонопольным органом уведомления, предусмотренного частью 11 настоящей статьи) о времени и месте рассмотрения жалобы по существу, не является препятствием для такого рассмотрения.

Таким образом, учитывая, что указанное лицо надлежащим образом извещено о дате, времени и способе рассмотрения жалобы заблаговременно, Комиссия Московского УФАС считает возможным провести дистанционное рассмотрение жалобы в отсутствие представителей Заявителя.

**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, закупочной 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» (в редакции, действующей на дату размещения Положения о закупках) (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, закупочной 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.**

**Часть 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам 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.**

**Жалобы Заявителя отвечают требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках.**

Как следует из материалов дела, 18.11.2022 Заказчик на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (<http://zakupki.gov.ru>) (далее – ЕИС) разместил информацию о проведении Закупки.

Цена договора: 39 965 253,50 рублей.

Комиссией установлено, что Заявителем подана заявка № 5.

В соответствии с протоколом рассмотрения первых частей заявок 32211864075-01 (вх.№291624) от 05.12.2022 заявка Заявителя не соответствует требованиям документации по составу, содержанию и оформлению, а именно: **«В соответствии с документацией аукциона в электронной форме п.п. 1 п. 20 графы II информационной карты, первая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать:**

**1. Согласие участника электронного аукциона на поставку товара, выполнение работы или оказание услуги на условиях, предусмотренных документацией и не подлежащих изменению по результатам проведения электронного аукциона (такое согласие дается с применением программно-аппаратных средств электронной торговой площадки);**

**2. Наименование страны происхождения товара (в случае установления Заказчиком в извещении о проведении электронного аукциона, документации об электронном аукционе условий, запретов, ограничений допуска товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств);**

**3. Конкретные показатели товара, соответствующие значениям, установленным в документации об электронном аукционе, и указание на товарный знак (при наличии). Информация, предусмотренная настоящим подпунктом, включается в заявку на участие в электронном аукционе в случае отсутствия в документации указания на товарный знак или в случае, если участник закупки предлагает товар, который обозначен товарным знаком, отличным от товарного знака, указанного в документации.**

**Заявка участника отклонена, в связи с несоответствием продукции, указанной в заявке на участие в закупке, требованиям документации, а именно: несоответствие части заявки товаров, предлагаемых участником, товарам, указанным в спецификации и конкретные показатели товара, соответствующие значениям, установленным в документации об электронном аукционе(приложение 1 к Техническому заданию):**

**- По п. 190 заказчику требуется «Дымовой извещатель Аргус-Спектр Аврора-ДН (ИП 212-78)», участник дает предложение «Дымовой извещатель (ИП 212)» что не соответствует требованию заказчика.**

**- По п. 279 заказчику требуется «Извещатель пожарный тепловой максимальный АРГУС-СПЕКТР АРГО-А1 (ИП 101-01М-А1)», участник дает предложение «Извещатель пожарный тепловой максимальный (ИП 101)» что не соответствует требованию**

**заказчика.**

**- По п. 527 заказчику требуется «Краска «Мегаполис Антивандальная» ТУ2316-004-75560142-09», участник дает предложение «Краска «Антивандальная» ТУ», что не соответствует требованию заказчика и не позволяет определить показатели товара.**

**- По п. 527 заказчику требуется «Краска «Мегаполис Зимняя» ТУ2316-004-75560142-09», участник дает предложение «Краска «Зимняя» ТУ», что не соответствует требованию заказчика и не позволяет определить показатели товара.**

**- По п. 911 заказчику требуется «Полимерный состав MultiFlex NANO ТУ2316-005-75560142-2012», участник дает предложение «Полимерный состав ТУ», что не соответствует требованию заказчика и не позволяет определить показатели товара.».**

**Согласно доводам жалобы, Заявитель со отклонением своей заявки не согласился, а также указывает, что им была подана заявка в соответствии с Приложением №1 к Техническому заданию, без указания конкретных торговых марок и маркировок, которые относят товар к конкретному производителю.**

**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. N 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.**

**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.**

**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 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.

Положениями части 6 статьи 3 Закона о закупках предусмотрено, 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.

В пункте 12 Информационной карты установлено, что наименование, характеристики и количество поставляемых товаров, наименование, характеристики и объем выполняемых работ, оказываемых услуг определяются в соответствии с Техническим заданием.

В пункте 21 Информационной карты установлено, что требования к описанию участниками закупки поставляемого товара/выполняемой работы, оказываемой услуги), которые является предметом конкурентной закупки, их количественных и качественных характеристик, функциональных характеристик (потребительских свойств) товара также определяются в соответствии с Техническим заданием.

Согласно пункту 10.3 Технического задания в случае указания в настоящем Техническом задании товарных знаков и наименований конкретных производителей не должно расцениваться как требование использования товаров, маркированных определенными товарными знаками или производимых указываемыми производителями. Участники размещения заказа вправе предлагать и использовать товары, инструменты, оборудование, услуги и т.д., маркированных другими товарными знаками (или не маркированных никакими), других производителей, которые эквивалентны (соответствуют техническим параметрам) указанным в настоящей аукционной документации.

Приложением №1 к Техническому заданию установлена спецификация к формированию складских запасов для ремонта жилого фонда района Ново-Переделкино:

<b>№</b>	<b>Наименование</b>	<b>Ед.изм.</b>
190	Дымовой извещатель Аргус-Спектр Аврора-ДН (ИП 212-78)	шт
279	Извещатель пожарный тепловой максимальный АРГУС-СПЕКТР АРГО-А1 (ИП 101-01М-А1)	шт
527	Краска «Мегаполис Антивандальная» ТУ2316-004-75560142-09	кг

528 Краска «Мегаполис Зимняя» ТУ2316-004-75560142-09

кг

911 Полимерный состав MultiFlex NANO ТУ2316-005-75560142-2012

кг

**При этом, в техническом предложении Заявителя, относительно оспариваемых позиций, содержится следующая информация:**

<b>№</b>	<b>Наименование</b>	<b>Ед.изм.</b>
190	Дымовой извещатель (ИП 212)	шт
279	Извещатель пожарный тепловой максимальный (ИП 101)	шт
527	Краска «Антивандальная» ТУ	кг
528	Краска «Зимняя» ТУ	кг
911	Полимерный состав ТУ	кг

**На заседании Комиссии Заказчик пояснил, что, относительно позиции 527, Заказчику необходима краска антивандальная для фасадных и внутренних работ при температуре до -15°С. Из предложения Заявителя не ясно для каких видов работ (фасадных или внутренних) и для какого температурного режима предложенная краска.**

**По позиции 528 Заказчику необходима краска, применяемая в качестве финишного покрытия для фасадов и внутренних работ во всех типах зданий и сооружений (А, Б, В) в т.ч с режимом влажной дезинфекции. Из предложения Заявителя не ясно для каких видов работ и типа влажности помещений применяется предложенная краска.**

**По позиции 911 Заказчику требуется водно-дисперсионный состав, применяемый в качестве декоративного материала для фасадов и внутренних работ во всех типах зданий и сооружений (А, Б, В) в т.ч. с режимом влажной дезинфекции. Из предложения Заявителя не ясно для каких видов работ, типа помещений применяется данный состав, а также не понятны его химические характеристики.**

**Таким образом, Комиссия приходит к выводу о том, что из технического предложения Заявителя невозможно установить, товары с какими характеристиками предлагаются к поставке.**

**Комиссия обращает внимание на тот факт, что документация о проведении закупки, является, по своей сути, офертой, в соответствии с положениями которой впоследствии заключается договор.**

**Согласно пункту 8.1 документации в течение трех рабочих дней с даты размещения в ЕИС протокола, составленного по итогам проведения конкурентной закупки в электронной форме, или протокола, составленного в ходе проведения**

конкурентной закупки в электронной форме в случае признания закупки несостоявшейся по причине признания только одной заявки участника соответствующей требованиям извещения и (или) документации о конкурентной закупке, Заказчик размещает на электронной торговой площадке без своей подписи проект договора, который составляется путем включения в проект договора, прилагаемый к документации о конкурентной закупке или извещению о закупке, цены договора, предложенной участником закупки, с которым заключается договор, информации о товаре (товарном знаке и (или) конкретных показателях товара), предложения участника конкурентной закупки о качественных, функциональных и об экологических характеристиках объекта закупки. При заключении договора его цена не может превышать начальную (максимальную) цену договора, указанную в извещении о проведении конкурентной процедуры в электронном виде.

Таким образом, отсутствие в предложении Заявителя характеристик товара либо указания на конкретное наименование товара не позволяет Заказчику сделать вывод о соответствии предлагаемых к поставке товаров требованиям документации, а в дальнейшем заключить договор.

Изложенные обстоятельства свидетельствуют о том, что заявка Заявителя не соответствует требованиям документации.

В соответствии с пунктом 27 Информационной карты участник аукциона, подавший заявку, не допускается закупочной комиссией к участию в закупке в случае:

3. Отсутствия в составе заявки предложения о функциональных характеристиках (потребительских свойствах) и качественных характеристиках товара, качестве работ (услуг) в случае, если предоставление таких предложений является обязательным в соответствии с извещением/документацией о закупке, либо согласия участника процедуры закупки на исполнение договора на условиях, указанных в извещении и/или документации о закупке, отсутствия в составе заявки предложения участника процедуры закупки о цене договора;

В связи с вышеизложенным, Комиссия считает подведение итогов закупки обоснованным, принятым в соответствии с требованиями документации и Закона о закупках.

При этом, Заявитель на заседание Комиссии не явился, доказательств обратного не представил.

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.

**Заявитель, принимая участие в публично-правовой процедуре, в силу статьи 8**

**Гражданского кодекса Российской Федерации конклюдентно соглашается с ее условиями, в связи с чем презюмируется позиция участника о признании таких условий соответствующими положениям антимонопольного законодательства, 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.**

**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 доводов жалобы.

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

#### **РЕШИЛА:**

1. Признать жалобу ООО «Ростком-Центр» на действия ГБУ «Жилищник района Ново-Переделкино» при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмом Московского УФАС России от 20.12.2022 №НП/64797/22.

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