

## РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-5190/2024 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

24.04.2024

г. Москва

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

рассмотрев жалобу АО «БТК групп» (далее — Заявитель) на действия... (далее — Заказчик) при проведении предварительного квалификационного отбора без ограничения срока подачи заявок в электронной форме № 1/ПКОЭ-ЦДЗС/21 с целью выбора организаций, обладающих достаточной квалификацией для осуществления поставки специальной теплозащитной одежды из меха, летней, теплозащитной, сигнальной специальной одежды и рукавиц в 2021-2024 годах (реестровый

№ 32110073290, закупочная процедура опубликована на официальном сайте: <https://223.rts-tender.ru/supplier/auction/Trade/View.aspx?Id=2004897&sso=1&code=-5#1>, 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, 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.

1) В своей жалобе Заявитель указывает, что Заказчик не исполнил ранее выданное предписание Московского УФАС России по делу № 077/07/00-1530/2024 и не устранил из документации требования о предоставлении образцов товара на этапе подачи заявки, в том числе предоставления сертификатов соответствия/деклараций, заключений СЭС, протоколов испытаний, а также сертификатов соответствия с указанными в них конкретными ТУ Заказчика и специфическим (индивидуальным для Заказчика) наименованием и типом продукции.

По мнению Заявителя, при исполнении предписания Московского УФАС России по делу № 077/07/00-1530/2024 Заказчику надлежало также внести изменения в Технические условия, которые являются приложением к документации о проведении Закупки, так как в Технических условиях установлено, что каждый производитель должен предоставить образцы-эталоны базового размера на каждую модель и соответствующие им конфекционные карты, содержащие перечень и образцы используемого сырья и материалов с указанием НД. Порядок утверждения образца изделия как эталона, а также базовый размер образца устанавливается ОАО «РЖД» отдельным документом и включается в состав конкурсной документации. Запрещается поставка средств индивидуальной защиты для нужд ОАО «РЖД» без утвержденного образца-эталона.

По мнению Заявителя, указанное требование Технических условий позволяет Заказчику требовать от участников на этапе подачи заявок образцы-эталоны поставляемого товара.

2) Также Заявитель указывает, что Заказчик не исполнил предписание Московского УФАС России по делу № 077/07/00-1530/2024 в части продления срока подачи заявок на участие в Закупке.

Согласно позиции Заявителя, учитывая, что срок приема заявок установлен с 11.03.2021 по 26.04.2024, то во исполнение выданного предписания Заказчику надлежало продлить срок подачи заявок на участие в Закупке на не менее 571

день.

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

Согласно позиции Заказчика им было исполнено ранее выданное предписание Московского УФАС России по делу № 077/07/00-1530/2024 в полном объеме и надлежащим образом.

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.

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 9 статьи 3.2 Закона о закупках для осуществления конкурентной закупки заказчик разрабатывает и утверждает документацию о закупке (за исключением проведения запроса котировок в электронной форме), которая размещается в единой информационной системе вместе с извещением об осуществлении закупки и включает в себя сведения, предусмотренные в том числе частью 10 статьи 4 настоящего Федерального закона.

При проведении закупочных процедур Заказчик руководствуется Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд ОАО «РЖД» (утв. решением совета директоров ОАО «РЖД» от 28.06.2018, протокол № 26) от 28.06.2023 (далее – Положение о закупке).

Информация о проведении закупки размещена 11.03.2021 на сайте Единой информационной системы в закрытой части, а также на официальном сайте Оператора ЭТП (<https://www.rts-tender.ru/>) на сайте <https://www.rts-tender.ru>.

Дата начала подачи заявок: 11.03.2021.

Дата и время окончания подачи заявок: 26.04.2024 10:00 (МСК).

Относительно позиции Заказчика об оставлении жалобы без рассмотрения ввиду доводов, не отвечающих требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о Закупках, Комиссия отмечает, что в соответствии с письмом ФАС России от 07.09.2023 № МШ/72358/23 неисполнение ранее выданного предписания фактически означает, что выявленное нарушение не устранено, и закупка осуществляется с нарушением требований Закона о закупках.

При этом предписание, выданное антимонопольным органом, является требованием антимонопольного органа к субъектам контроля Закона о закупках о прекращении противоправного поведения, а также устранения допущенных нарушений Закона о закупках с целью восстановления фактически нарушенных прав или устранения угрозы нарушения прав подателя жалобы

Таким образом, обжалование действий (бездействия) субъектов контроля Закона о закупках, выразившихся в осуществлении закупочной процедуры в нарушение положений Закона о закупках, в том числе в связи с неисполнением ранее выданного предписания, возможно в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, по основаниям, указанным в части 10 статьи 3 Закона о закупках.

1) Относительно довода жалобы, что Заказчиком не устранено из Закупочной документации требование о предоставлении образцов товара на этапе подачи заявки, в том числе предоставления сертификатов соответствия/деклараций, заключений СЭС, протоколов испытаний, а также сертификатов соответствия с указанными в них конкретными ТУ Заказчика и специфическим (индивидуальным для Заказчика) наименованием и типом продукции, Комиссия отмечает следующее.

Московским УФАС России по результатам рассмотрения жалобы АО «БТК Групп» в рамках дела № 077/07/00-1530/2024 Заказчику выдано обязательное для исполнения предписание, согласно которому Заказчику надлежит устранить выявленные нарушения, а именно:

1. Заказчику отменить протоколы, составленные в ходе проведения процедуры (в случае их составления).
2. Заказчику вернуть участникам закупочной процедуры ранее поданные заявки с уведомлением о прекращении действия данных заявок и о возможности подать новые заявки на участие в Закупке.
3. Заказчику внести изменения в Закупочную документацию с учетом решения Комиссии от 13.02.2024 по делу № 077/07/00-1530/2024.
4. Заказчику продлить срок приема заявок на участие в Закупке таким образом, чтобы с даты размещения в единой информационной системе указанных изменений до даты окончания срока подачи заявок на участие в такой закупке оставалось не менее половины срока подачи заявок на участие в такой закупке, установленного положением о закупке для данного способа закупки.
5. Заказчику назначить новую дату окончания подачи заявок, дату рассмотрения заявок, дату подведения итогов Закупки.
6. Заказчику разместить информацию о вышеуказанных изменениях в источниках,

предусмотренных законодательством Российской Федерации для размещения информации о Закупках.

7. Заказчику продолжить проведение Закупки в соответствии с Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, Положением о закупках и Закупочной документацией.

8. Заказчику надлежит исполнить настоящее предписание в срок до 25.03.2024.

9. Заказчику об исполнении настоящего предписания сообщить в адрес Московского УФАС России в срок до 27.03.2024 с приложением подтверждающих документов.

10. Оператору ЭТП обеспечить техническую и функциональную возможность исполнения Заказчиком настоящего предписания.

В пункте 5 Технического задания в редакции Закупочной документации от 18.03.2021 содержалось требование, согласно которому в составе квалификационной заявки участник должен представить образцы изделий по лоту(ам), по которому(ым) он подал квалификационную заявку, а также должен был представить санитарно-эпидемиологическое/экспертное заключение, сертификат соответствия/декларация таможенного союза о соответствии требованиям ТР ТС 019/2011, копии протоколов лабораторных испытаний на применяемые материалы, копии протоколов лабораторных испытаний на готовые изделия.

В настоящее время на сайте электронной площадки ООО «РТС-тендер» размещены изменения в закупочную документацию от 15.04.2024.

В действующей редакции Технического задания, изложенного в приложении № 1 к изменениям от 15.04.2024, отсутствуют положения об обязанности участника Закупки предоставлять образцы изделий, а также сертификатов, паспортов, заключений на изделия.

Также в приложение № 2 к Закупочной документации «Порядок приема, проверки и утверждения образцов изделий, представляемых участниками на квалификационный отбор, хранения утвержденных образцов-эталонов» добавлен пункт 14, согласно которому указанный Порядок применяется к участникам, предоставившим образцы изделий.

При этом Комиссия отмечает, что Техническим заданием установлено, что поставляемый товар должен соответствовать Техническим условиям/Техническому заданию/ Техническим описаниям по позициям каждого лота, являющихся приложениями к квалификационной документации.

В соответствии с Техническими условиями, которые являются приложением к Закупочной документации каждый производитель должен предоставить образцы-эталоны базового размера на каждую модель и соответствующие им конфекционные карты, содержащие перечень и образцы используемого сырья и материалов с указанием НД. Порядок утверждения образца изделия как эталона, а также базовый размер образца устанавливается ОАО «РЖД» отдельным документом и включается в состав конкурсной документации. Запрещается поставка средств индивидуальной защиты для нужд ОАО «РЖД» без утвержденного образца-эталона.

Вместе с тем Техническими условиями не установлено требований, что такие образцы должны быть предоставлены участником на момент подачи заявки.

Таким образом, Закупочная документация в настоящей редакции не содержит требований о наличии у участника на момент подачи заявки требований о предоставлении образцов товара на этапе подачи заявки, в том числе предоставления сертификатов соответствия/деклараций, заключений СЭС, протоколов испытаний, а также сертификатов соответствия с указанными в них конкретными ТУ Заказчика и специфическим (индивидуальным для Заказчика) наименованием и типом продукции.

Учитывая изложенное, Комиссия признает жалобу Заявителя в указанной части необоснованной.

2) Относительно довода жалобы, что Заказчиком ненадлежащим образом продлен срок подачи заявок на участие в Закупке при исполнении предписания Московского УФАС России по делу № 077/07/00-1530/2024, Комиссия отмечает следующее.

В соответствии с пунктом 4 вышеуказанного предписания Заказчику надлежало продлить срок приема заявок на участие в Закупке таким образом, чтобы с даты размещения в единой информационной системе указанных изменений до даты окончания срока подачи заявок на участие в такой закупке оставалось не менее половины срока подачи заявок на участие в такой закупке, установленного положением о закупке для данного способа закупки.

В свою очередь, согласно пункту 132 Положения о закупке в случае проведения конкурентной закупки с предварительным квалификационным отбором порядок продления срока подачи заявок осуществляется Заказчиком в порядке, установленном разделом 34 Положения о закупке.

В соответствии с пунктом 272 (раздел 34) Положения о закупке Заказчик размещает в единой информационной системе извещение о проведении конкурса и документацию о закупке не менее чем за 15 дней до даты окончания срока подачи заявок на участие в конкурсе.

Комиссией установлено, что в соответствии с изменениями от 15.04.2024 установлена новая дата окончания срока подачи заявок при проведении предварительного квалификационного отбора без ограничения срока подачи заявок — 02.05.2024 10:00 (МСК).

Таким образом, руководствуясь пунктом 272 Положения о закупке Заказчик продлил срок подачи заявок на 17 дней, тем самым, надлежащим образом исполнив предписание Московского УФАС России по делу № 077/07/00-1530/2024.

Учитывая изложенное, Московское УФАС России не усматривает нарушение Закона о закупках в действиях Заказчика при исполнении предписания Московского УФАС России по делу № 077/07/00-1530/2024.

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 АО «БТК Групп» (ИНН: 7816043890, ОГРН: 1027807989879) на действия ... при проведении Закупки необоснованной.

2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 17.04.2024 № НП/15569/24.

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