

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-15128/2023 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

08.11.2023

г.

Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе: Председательствующего: ".....", членов Комиссии: ".....", ".....", при участии посредством видеоконференцсвязи представителя "....." ("....." по доверенности от 16.03.2023 № 101/23), в отсутствие ".....", извещенной надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 01.11.2023 № НП/46555/23, рассмотрев жалобу "....." (далее — Заявитель) на действия "....." (далее — Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на выполнение работ по техническому обслуживанию системы охранно-пожарной сигнализации, системы оповещения при пожаре и видеонаблюдения с ремонтно-восстановительными работами для нужд Федерального государственного бюджетного учреждения науки Института мировой литературы им. А.М. Горького Российской академии наук (ИМЛИ РАН) (реестровый № 32312857982, 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 в назначенное время, а также возражений относительно рассмотрения жалобы посредством видеоконференцсвязи от Заявителя, которому направлялось уведомление о принятии жалобы к рассмотрению, в Управление не поступало. 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. 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. 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 требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о Закупках. Согласно доводам жалобы Заказчиком были допущены нарушения при составлении закупочной документации. Так, по мнению Заявителя, Заказчиком неправомерно установлено требование о предоставлении участниками Закупки в первой части заявки предложения о функциональных характеристиках (потребительских свойствах), технических, качественных, количественных характеристиках товаров, о размере, об упаковке, отгрузке товара, качественных, количественных характеристиках работ, услуг и иные предложения об условиях исполнения Договора, представление которых предусмотрено Аукционной Документацией: - конкретные показатели товара, соответствующие значениям, установленным в документации об электронном аукционе, и указание на товарный знак (при наличии). В обоснование своей позиции Заявитель в жалобе ссылается на то, что в соответствии с письмом ФАС России исх. от 25.06.2020 № ИА/53616/20 Заказчик при проведении закупки работ, услуг не вправе требовать предоставления в составе заявки конкретных показателей товара, соответствующих значениям, установленным в документации о закупке, если: 1) товар не передается заказчику по товарной накладной или акту передачи; 2) товар не принимается к бухгалтерскому учету заказчика в соответствии с Федеральным законом от 06.12.2011 N 402-ФЗ «О бухгалтерском учете»; 3) товаром являются строительные и расходные материалы, моющие средства и т.п., используемые при выполнении работ, оказании услуг, без которых невозможно выполнить (оказать) такую работу (услугу). Как отмечает Заявитель, в техническом задании Заказчиком не установлена необходимость передачи товара по товарной накладной или акту передачи, а в перечень применяемых материалов входят используемые при выполнении работ строительные и расходные материалы. Таким образом, по мнению Заявителя, требование о предоставлении участниками Закупки предложения в отношении объекта закупки с характеристиками предлагаемого товара является неправомерным. Представитель Заказчика с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения и материалы запрошенные антимонопольным органом. Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее, изучив материалы дела, Комиссия приходит к следующим выводам. Комиссией установлено, что 16.10.2023 Заказчик на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (адрес в сети «Интернет» - <http://zakupki.gov.ru>) (далее – ЕИС), а также на сайте электронной площадки АО «ЕЭТП» (адрес в сети «Интернет» - <https://www.roseltorg.ru/>), разместил информацию о проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на выполнение работ по техническому обслуживанию системы охранно-пожарной сигнализации, системы оповещения при пожаре и видеонаблюдения с ремонтно-восстановительными работами для нужд Федерального государственного бюджетного учреждения науки Института мировой литературы им. А.М. Горького Российской академии наук (ИМЛИ РАН). Начальная (максимальная) цена договора установлена в размере 1 258 929,33 рублей. Дата начала срока подачи заявок: 16.10.2023. Дата и время окончания срока подачи заявок (по местному времени заказчика): 31.10.2023 18:00. 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. Согласно пункту 1 части 6.1. статьи 3 Закона о закупках в описании предмета закупки указываются функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки. Требованиями части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе установленные заказчиком требования к качеству, техническим характеристикам товара, работы, услуги, к их безопасности, к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы и иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика. В соответствии с пунктом 13 Информационной карты, первая часть аукционной Заявки должна содержать следующие сведения: 1) Обращение Участника Закупки к Заказчику по Первой Части Аукционной Заявки, в котором Участник Закупки: а) выражает свое полное, безусловное и безоговорочное согласие на участие в Аукционе в соответствии с правилами, процедурами и требованиями, установленными Аукционной Документацией; б) выражает свое безусловное и безотзывное согласие заключить Договор с Заказчиком на условиях, указанных в предложении его Аукционной Заявки; в) заявляет о том, что в его отношении отсутствуют какие-либо законодательные или уставные ограничения, препятствующие ему участвовать в Аукционе и/или заключить Договор и о том, что он выполнил все действия и получил все решения, согласия, одобрения, разрешения, лицензии, допуски, которые могли бы потребоваться для его участия в аукционе и/или заключения Договора; г) заявляет о том, что Участник Закупки соответствует установленным в Аукционной Документации Общим Требованиям и Квалификационным Требованиям (если применимо), а также обязуется поддерживать такое состояние соответствия в течение всего времени проведения Аукциона вплоть до заключения с ним Договора и его последующего исполнения; д) заявляет о том, что принимает на себя обязательство обеспечивать выполнение всех условий допуска к Аукциону, включая обязательство воздерживаться от любых проявлений недобросовестной конкуренции, о том, что он, если это предусмотрено Аукционной Документацией, предоставил обеспечение Аукционной Заявки в установленном порядке и полностью, безоговорочно согласен с правилами возврата и удержания такого обеспечения Аукционной Заявки; е) согласие Участника Закупки на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг, соответствующих требованиям Аукционной Документации, на условиях, предусмотренных Аукционной Документацией; 2) предложение о функциональных характеристиках (потребительских свойствах), технических, качественных, количественных характеристиках товаров, о размере, об упаковке, отгрузке товара, качественных, количественных характеристиках работ, услуг и иные предложения об условиях исполнения Договора, представление которых предусмотрено Аукционной Документацией: - конкретные показатели товара, соответствующие значениям, установленным в документации об электронном аукционе, и указание на товарный знак (при наличии); 3) Обезличенное подтверждение отнесения участника закупки к субъектам малого и среднего предпринимательства. Первая Часть Аукционной Заявки, предусмотренная частью 4 настоящей статьи, может содержать эскиз, рисунок, чертеж, фотографию, иное изображение товара, на поставку которого проводится Закупка. Первая Часть Аукционной Заявки, предусмотренная частью 4 настоящей статьи, не должна содержать наименование Участника Закупки. В Приложении № 1 к договору на оказание услуг установлено техническое задание, ресурсная ведомость и сведения о качестве, технических характеристиках товара, его безопасности, функциональных характеристиках (потребительских свойствах) товара, размере, упаковке, отгрузке товара и иные сведения о товаре, представление которых предусмотрено документацией об аукционе в электронной форме. Согласно разделу «Сведения о качестве, технических характеристиках товара, его безопасности, функциональных характеристиках (потребительских свойствах) товара, размере, упаковке, отгрузке товара и иные сведения о товаре, представление которых

предусмотрено документацией об аукционе в электронной форме» все предлагаемые материалы должны соответствовать нормативным документам: ГОСТ, ТУ, СанПин, СНИП и т.д. В свою очередь, на заседании Комиссии Заказчик пояснил, что товары, приобретаемые победителем закупки, для оказания услуг по Договору в соответствии с требованиями технического задания являются расходными материалами, которые необходимы для оказания услуг, поскольку два объекта являются объектами культурного наследия федерального значения, в связи с чем Заказчиком указан перечень применяемых материалов при необходимости замены какого-либо оборудования. В соответствии с письмом ФАС России от 25.06.2020 № ИА/53616/20 такие материалы не передаются к учету заказчику, а используются для оказания услуг, приобретаются потенциальным победителем самостоятельно с учетом выявленной потребности процессе оказания услуг и в пределах объема выделенных средств. В связи с изложенным, Заказчик пояснил, что в аукционной документации не указана необходимость передачи товара исполнителем, а указан только перечень применяемых материалов при необходимости замены какого-либо оборудования. Проанализировав и исследовав техническое задание, Комиссией установлено, что перечень поставляемых товаров в рамках данной закупки отсутствует. Заказчик не устанавливает требований к поставке какого-либо товара в рамках оспариваемой Закупки. Заказчик, руководствуясь требованиями Закона о закупках, установил в закупочной документации требования к материалам, используемым при выполнении работ. В настоящем случае предметом закупки является «Выполнение работ по техническому обслуживанию системы охранно-пожарной сигнализации, системы оповещения при пожаре и видеонаблюдения с ремонтно-восстановительными работами для нужд Федерального государственного бюджетного учреждения науки Института мировой литературы им. А.М. Горького Российской академии наук (ИМЛИ РАН)». В соответствии с условиями документации форма заявки на участие в аукционе в электронной форме предусматривает именно обращение Участника Закупки к Заказчику по первой части аукционной заявки, в котором Участник Закупки выражает свое согласие выполнить работы в соответствии с требованиями документации о закупке и на условиях, которые были представлены в первой части заявки на участие в аукционе. Исходя из изложенного, участникам Закупки при подаче заявки, в составе первой части достаточно предоставления согласия о выполнении работ в соответствии с требованиями документации о закупке. Вместе с тем Заявитель на заседание Комиссии не явился, обратного не доказал. Комиссия также отмечает, что при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки (пункт 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках). Одной из целей Закона о закупках является удовлетворение потребностей заказчиков в удовлетворении нужд в товарах, работах, услугах, в том числе для целей коммерческого использования, с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств (ч. 1 ст. 1 Закона о закупках). Из взаимосвязи положений Закона о закупках следует, что заказчики, осуществляющие закупку по правилам данного закона должны таким образом определить требования к закупаемым товарам, работам, услугам, чтобы, с одной стороны, повысить шансы на приобретение товара/оказание услуг именно с теми характеристиками, которые им необходимы, соответствуют их потребностям, а с другой стороны, необоснованно не ограничить количество участников закупки. При этом Закон о закупках не содержит норм, ограничивающих право заказчика включать в документацию требования к объекту закупки, которые являются для него значимыми и необходимыми для выполнения соответствующих функций, равно как и норм, обязывающих заказчика устанавливать в этой документации, вопреки его потребностям, такие требования к характеристикам объекта закупки, которые соответствовали бы всем существующим видам товаров, работ, услуг. В связи с изложенным, Комиссия приходит к выводу, что указание Заказчиком в Закупочной документации расходных материалов обусловлены его потребностями. Таким образом, поскольку требования, установленные Заказчиком, в равной мере относятся ко всем хозяйствующим субъектам, имеющим намерение принять участие в закупке, не приводят к нарушению антимонопольных запретов, то нарушения положений приведенных норм Закона о закупках отсутствуют. В пункте 6 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами

юридических лиц» (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 16.05.2018) Верховным Судом Российской Федерации указано, что уменьшение числа участников закупки в результате предъявления к ним требований само по себе не является нарушением принципа равноправия, если такие требования предоставляют заказчику дополнительные гарантии выполнения победителем закупки своих обязательств и не направлены на установление преимуществ отдельным лицам либо на необоснованное ограничение конкуренции. В материалы дела Заявителем не представлено доказательств, что оспариваемые требования влекут предоставление преимуществ конкретному хозяйствующему субъекту. Кроме того, Комиссией установлено, что на участие в закупке подано 7 заявок, которые признаны соответствующими требованиям документации и были допущены до дальнейшего участия в Закупке, что также свидетельствует о том, что документация участникам ясна, не содержала в себе двоякого толкования и не вводила в заблуждение участников при подаче заявки с учетом вышеизложенных требований закупочной документации. Следует также отметить, что в случае наличия вопросов Заявитель не был лишен возможности направить в адрес Заказчика запрос разъяснения о том, что должна содержать в себе первая часть заявки на участие в Закупке, однако Заявитель не воспользовался своим правом и не направлял запросы разъяснений в адрес Заказчика. В рассматриваемом случае действительных доказательств, подтверждающих нарушение прав Заявителя установленными требованиями, Заявителем Комиссии не представлено. Также иных действительных доказательств, свидетельствующих о нарушении Заказчиком положений Закона о закупках, ограничениях конкуренции и предоставления преимущества конкретному хозяйствующему субъекту, Заявителем не представлено. Таким образом, довод Заявителя не нашел документального подтверждения действительного (а не мнимого) нарушения прав Заявителя, поскольку достаточных и достоверных доказательств тому представлено не было. На основании изложенного, с учетом конкретных фактических обстоятельств дела, Комиссия приходит к выводу, что установленные Заказчиком в закупочной документации требования не могут рассматриваться как ограничение круга потенциальных участников закупки. Комиссия также отмечает, что использование предусмотренных законом средств защиты только формальным способом, при отсутствии реального интереса в защите права, а также с целью причинить ущерб иным лицам, содержит в себе явные признаки злоупотребления правом. Данное обстоятельство является самостоятельным основанием для отказа в удовлетворении жалобы. 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, 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 доводов жалобы. На основании изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия РЕШИЛА: 1. Признать жалобу "....." (ИНН: "....."; ОГРНИП: ".....") на действия "....." (ИНН: "....."; ОГРН: ".....") при проведении Закупки необоснованной. 2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 01.11.2023 № НП/46555/23. Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его принятия.