

## РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-11726/2022 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

10.08.2022

г. Москва

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

<.....>,

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей ООО «Ростком-Центр», ГБУ города Москвы «Жилищник Дмитровского района»,

рассмотрев жалобу ООО «Ростком-Центр» (далее - Заявитель) на действия ГБУ города Москвы «Жилищник Дмитровского района» (далее - Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на оказание услуг по формированию материально-технического запаса для текущего содержания, ремонта подъездов и подготовке к зимнему периоду многоквартирных домов, находящихся в управлении ГБУ Жилищник районов Беговой, Восточное Дегунино, Головинский, Дмитровский, Западное Дегунино в 2022 году (реестровый № 32211557738) (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 требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о Закупках.

Согласно доводам жалобы, заявка Заявителя неправомерно отклонена от дальнейшего участия в процедуре, поскольку его заявка полностью соответствовала требованиям документации.

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

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 заказчик руководствуется 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 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.

Комиссией установлено, что 19.07.2022 Заказчик на сайте электронной торговой площадки, а также на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (<http://zakupki.gov.ru>) (далее – ЕИС), разместил информацию о проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на оказание услуг по формированию материально-технического запаса для текущего содержания, ремонта подъездов и подготовке к зимнему периоду многоквартирных домов, находящихся в управлении ГБУ Жилищник районов Беговой, Восточное Дегунино, Головинский, Дмитровский, Западное Дегунино в 2022 году (реестровый № 32211557738) (далее – конкурс, процедура).

Согласно Протоколу рассмотрения первых частей заявок на участие в процедуре 32211557738 от 28.07.2022 Заявителю отказано в допуске для дальнейшего участия на основании несоответствия продукции, указанной в заявке на участие в закупке, требованиям документации, а именно:

в позициях 19, 20, 21, 22, 38, 160, 169, 247, 373, 455, 456, 552, 553, 592, 799, 895, 896, 1029, 1030, 1031 участником в заявке не указаны марка, модель товара или характеристики товара, что не позволяет определить соответствие предлагаемого товара требованиям документации.

Так, пунктом 4.2.2 Закупочной документации первая часть заявки должна содержать

1) при заключении договора на поставку товара:

а) согласие участника конкурса на поставку товара в случае, если этот участник предлагает для поставки товар, в отношении которого в документации о таком конкурсе содержится указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара, и (или) такой участник предлагает для поставки товар, который является эквивалентным товару, указанному в данной документации, конкретные показатели товара, соответствующие значениям эквивалентности, установленным данной документацией;

б) конкретные показатели, соответствующие значениям, установленным документацией о таком конкурсе, и указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара;

2) согласие участника конкурса на выполнение работы или оказание услуги на условиях, предусмотренных документацией об конкурсе, при проведении, конкурса на выполнение работы или оказание услуги;

3) при заключении договора на выполнение работы или оказание услуги, для выполнения или оказания которых используется товар:

а) согласие, предусмотренное подпунктом 1, пункта 4.2.2. настоящей инструкции, в том числе согласие на использование товара, в отношении которого в документации о таком конкурсе содержится указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара, либо согласие, предусмотренное подпунктом 2 пункта 4.2.2.1 настоящей инструкции, указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара и, если участник такого конкурса предлагает для использования товар, который является эквивалентным товару, указанному в данной документации, конкретные показатели товара, соответствующие значениям эквивалентности, установленным данной документацией, при условии содержания в ней указания на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара, а также требование о необходимости указания в заявке на участие в таком конкурсе на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара;

б) согласие, предусмотренное подпунктом 2 пункта 4.2.3 настоящей инструкции, а также конкретные показатели используемого товара, соответствующие значениям, установленным документацией о таком конкурсе, и указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара при условии отсутствия в данной документации указания на товарный знак, знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии),

полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара.

Первая часть заявки на участие в конкурсе может содержать эскиз, рисунок, чертеж, фотографию, иное изображение товара, на поставку которого заключается договор, если это предусмотрено в приложении № 2 «ТЕХНИЧЕСКАЯ ЧАСТЬ».

Так, в соответствии с Приложением № 2 к Техническому заданию установлен следующий перечень необходимого к поставке товара по позициям 19, 20, 21, 22, 38, 160, 169, 247, 373, 455, 456, 552, 553, 592, 799, 895, 896, 1029, 1030, 1031:

№ п/п	Наименование товара, работ и услуг	Ед. изм.
19	Аккумуляторная дрель-шуруповерт Makita DHP453SYE	шт
20	Аккумуляторная дрель-шуруповерт Metabo BS 18 602207550	шт
21	Аккумуляторная отвертка Black&Decker ION	шт
22	Аккумуляторный шуруповерт Metabo PowerMaxx BS Basic 600080500	шт
38	Бензогенератор TCC SGG 9000ELA 190050	шт.
160	Дисковая пила Ryobi RCS1600-K 5133002779	шт.
169	Дрель Makita HP1630K	шт.
247	Клей kleiberit 501.0 (500г)	шт.
373	Миксер Gigant Professional DM-120 (B) 1200Вт GP-1200	шт.
455	Насос для горячей воды Калибр НПЦ-750/5Н, шт	шт
456	Насос для холодной воды Калибр НПЦ-1000/40П шт	шт.
552	Перфоратор BOSCH GBH 2-24 DFR	шт.
553	перфоратор аккумуляторный AEG BBH 12 Li- 401C	шт
592	Пресс электрический REKON гп-6 023061	шт
799	Точильный станок Prorab PBG 200 DLV	шт
895	угловая шлифмашина Makita GA9020	шт
896	угловая шлифмашина Makita Makita 9565	шт.

1029	Эксцентриковая шлифмашина Ryobi ROS300A 5133001142	шт.
1030	Электрический резьбонарезной клупп Super-Ego Supertronic 2000	шт
1031	Электрический рубанок (маленький) Makita KP 0810	шт

Комиссией установлено, что Заявителем в составе заявки по позициям 19, 20, 21, 22, 38, 160, 169, 247, 373, 455, 456, 552, 553, 592, 799, 895, 896, 1029, 1030, 1031 был предложен к поставке следующий товар:

№ п/п	Наименование товара, работ и услуг	Ед. изм.
19	Аккумуляторная дрель-шуруповерт	шт
20	Аккумуляторная дрель-шуруповерт 18 В	шт
21	Аккумуляторная отвертка	шт
22	Аккумуляторный винтоверт	шт
38	Бензогенератор	шт.
160	Дисковая пила	шт.
169	Дрель	шт.
247	Клей (500г)	шт.
373	Миксер 1200Вт	шт.
455	Насос для горячей воды	шт
456	Насос для холодной воды	шт.
552	Перфоратор	шт.
553	перфоратор аккумуляторный	шт
592	Пресс электрический	шт
799	Точильный станок	шт

895	угловая шлифмашина	шт
896	угловая шлифмашина	шт.
1029	Эксцентриковая шлифмашина	шт.
1030	Электрический резьбонарезной клупп	шт
1031	Электрический рубанок (маленький)	шт

Таким образом, Заявителем в составе заявки представлен эквивалентный товар без указания марки, модели товара или характеристики товара, предусмотренных пунктом 4.2.2 Закупочной документации.

Вместе с тем на заседании Комиссии Заказчик пояснил, что в данном случае отсутствие в составе заявки марки модели товара или характеристики товара не позволяет идентифицировать предлагаемый товар и определить его соответствие товару, указанному в документации.

На основании пункта 13.4.4 Положения о закупках участник процедуры закупки, подавший заявку, не допускается Закупочной комиссией к участию в закупке случае несоответствия заявки на участие требованиям документации о закупке, в том числе наличия в таких заявках предложения о цене договора, превышающей установленную начальную (максимальную) цену договора, либо срок выполнения работ (оказания услуг, поставки товара) превышает срок, установленный документацией о закупке.

В связи с чем, Комиссия приходит к выводу о том, что Заявителем в составе заявки по позициям 19, 20, 21, 22, 38, 160, 169, 247, 373, 455, 456, 552, 553, 592, 799, 895, 896, 1029, 1030, 1031 был представлен товар, который не соответствовал требованиям, установленным Закупочной документацией.

Комиссия также считает необходимым отметить, что в соответствии с пунктом 2 части 3 статьи 3 Закона о закупках, конкурентной закупкой является закупка, осуществляемая с обязательным соблюдением условия обеспечения конкуренции между участниками конкурентной закупки за право заключить договор с заказчиком на условиях, предлагаемых в заявках на участие в такой закупке, окончательных предложениях участников такой закупки.

Таким образом, учитывая требования Закона о закупках, по результатам проведения конкурентной закупки Заказчик обязан заключить договор с участником конкурса на условиях, изложенных в заявке победителя, а равно, предложение участника закупки, предоставленное им в составе заявки, должно быть продублировано в проект договора, и его отсутствие или отсутствие какой-либо части сведений/требований/условий исполнения договора в описании, будет являться основанием для не включения их в состав договора и основанием для отказа от их исполнения, или не учета при исполнении со стороны лица, выигравшего конкурс.

При этом, отсутствие марки и модели представленного Заявителем товара может привести к ненадлежащему исполнению договора.

В свою очередь, Заявитель на момент подачи заявки положения Закупочной документации не оспаривал, с запросом разъяснений в адрес Заказчика не обращался, тем самым согласился с установленными требованиями.

На основании изложенного, 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).

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» (ИНН: 5047186568; ОГРН: 1165047057251) на действия ГБУ города Москвы «Жилищник Дмитровского района» (ИНН: 7713398669; ОГРН: 1157746504585) при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения, наложенное письмом Московского УФАС России от 05.08.2022 № НП/40946/22.

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