

Решением Арбитражного суда г. Москвы от 17.05.2023 по делу № А40-24245/23 признано недействительным решение антимонопольного органа по делу №077/07/00-18553/2022. Постановлением Девятого Арбитражного апелляционного суда от 24.08.2023 №09АП-44553/2023 решение суда первой инстанции оставлено без изменений (<https://kad.arbitr.ru/Card/7fbd5661-3ee5-4b9a-b095-55a2fd70d1a8>).

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-18553/2022 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

14.12.2022 г. Москва

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

Председательствующего:

<...> — заместителя начальника отдела антимонопольного контроля торгов,

членов Комиссии:

<...> — главного специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля торгов,

<...> — специалиста 1 разряда отдела антимонопольного контроля торгов,

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей АО «НТЦ «Интернавигация», АО «РАСУ», АО «Атомкомплект»

рассмотрев жалобы АО «НТЦ «Интернавигация» (далее - Заявитель) на действия АО «РАСУ» (далее — Заказчик), АО «Атомкомплект» (далее — Организатор закупки) при проведении открытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на выполнение опытно-конструкторских работ по разработке линейки универсальных промышленных контроллеров для нужд проекта «Создание универсального промышленного контроллера на отечественной ЭКБ» (реестровый № 32211800276, 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 Организатора торгов 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 Заказчиком необоснованно отклонена заявка на участие к Закупке, поскольку та соответствовала установленным закупочной документации требованиям, а именно:

1) Заявитель предоставил сведения в соответствии с требованием пункта 4.1 подраздела 2.1.1 Раздела 2 Части 1 Тома 1 закупочной документации (Форма 3 закупочной документации, копии договоров и акты сдачи-приемки выполненных работ) по выполнению опытно-конструкторских работ по разработке программноаппаратных средств и/или программно-аппаратных комплексов на общую сумму 524 097 752,40 руб. без НДС.

2) Заявитель предоставил сведения в соответствии с требованием подпункта 1.7 пункта 1 подраздела 2.1.1 Раздела 2 Части 1 Тома 1 закупочной документации (Форма 1.1 закупочной документации «Сведения о цепочке собственников, включая бенефициаров (в том числе конечных)»). Единственным акционером АО «НТЦ «Интернавигация» является АО «Росэлектроника» со 100% пакетом акций.

3) Заявитель предоставил в соответствии с требованием подпункта 1.8 пункта 1 подраздела 2.1.1 Раздела 2 Части 1 Тома 1 закупочной документации копии бухгалтерской (финансовой) отчетности за истекший 2021 финансовый год в соответствии с требованиями и порядком, предусмотренными разделом 3 Части 1 Тома 1 закупочной документации.

Указанные пункты, по мнению Заявителя, не содержат требование о предоставлении бухгалтерской (финансовой) отчетности с отметкой налоговой инспекции о приеме или, в случае представления отчетности в налоговую инспекцию в электронном виде, квитанции о приеме бухгалтерской (финансовой) отчетности или извещения о вводе бухгалтерской (финансовой) отчетности за 2021 год.

Также Заявителем оспаривается направление Организатором закупки уточняющих требований другому участнику в части сведений и документов, за отсутствие которых заявка Заявителя была отклонена.

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 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 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 пунктами 1, 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках Заказчик при осуществлении закупочной процедуры должен руководствоваться принципами информационная открытость закупки, равноправия, справедливости, отсутствия

дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Частью 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. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

Пунктом 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в документации о закупке должны быть указаны требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

Комиссия, рассмотрев довод Заявителя об необоснованном отклонении заявки заявителя, установила следующее.

Заказчиком 27.10.2022 в Единой информационной системы в сфере закупки (<http://www.zakupki.gov.ru>) (далее — ЕИС) размещено извещение о проведении Закупки.

Согласно пункту 7.1 приложения № 12 к Единому отраслевому стандарту закупок (Положению о закупке) Госкорпорации «Росатом» (далее - ЕОСЗ) Рассмотрение заявок осуществляется в соответствии с Приложением 10, в следующем порядке:

- отборочная стадия;
- оценочная стадия

В соответствии с пунктом 8.1 приложения № 12 к ЕОСЗ в рамках отборочной стадии комиссия рассматривает заявки на соответствие требованиям, установленным документацией, и соответствие участников закупки установленным требованиям. Цель отборочной стадии — допуск к дальнейшему участию в закупке заявок, отвечающих требованиям документации, поданных участниками, отвечающими требованиям документации, и отклонение остальных.

Отборочная стадия завершается в течение 20 дней после открытия доступа к поданным на ЭТП заявкам или иного указанного в извещении о проведении закупки и документации срока.

Согласно пункту 8.2 приложения № 12 к ЕОСЗ критериями отбора при рассмотрении заявок являются:

- а) соответствие заявки требованиям документации по существу по своему составу, содержанию и оформлению;
- б) соответствие участника закупки и заявленных участником закупки субподрядчиков (соисполнителей), изготовителей установленным требованиям (в случае установления требований);

в) соответствие предлагаемой участником закупки продукции установленным требованиям;

г) соответствие предлагаемых участником закупки договорных условий (в том числе, не превышение цены заявки объявленной НМЦ, НМЦед) установленным требованиям;

д) предоставление участником закупки требуемого обеспечения заявки (если требовалось). Независимо от наличия в составе заявки документа, подтверждающего предоставление обеспечения заявки, организатор проверяет поступление денежных средств на расчетный счет, указанный в извещении о проведении закупки, на день, предшествующий заседанию комиссии по проведению отборочной стадии. При отсутствии в составе заявки документа, подтверждающего предоставление обеспечения заявки, но поступлении денежных средств на условиях и в порядке, предусмотренным извещением о проведении закупки и пунктом 4 настоящего порядка, обеспечение заявки считается представленным надлежащим образом.

В соответствии с протоколом от 01.12.2022 № 1/2210271065590 года заявка Заявителя (№ 246717 на ЭТП «ЕЭТП») была признана закупочной комиссией, не соответствующей требованиям закупочной документации и отклонена от участия в закупке на отборочной стадии.

В качестве основания для признания заявки не соответствующей требованиям документации о закупке и отклонения указано следующее.

АО «НТЦ «Интернавигация» на основании подпунктов а) и б) пункта 8.3 Раздела 1 Приложения 12 ЕОСЗ и подпунктов а) и б) пункта 8.3 Части 2 Тома 1 закупочной документации, а именно: - несоответствие участника требованию пункта 4.1 подраздела 2.1.1 Раздела 2 Части 1 Тома 1 закупочной документации в части наличия у участника в рамках заключенных договоров в 2019-2022 гг. (период включает три последних календарных года и истекший период текущего календарного года до первоначально установленного срока открытия доступа к заявкам) завершенных работ на выполнение опытно-конструкторских работ по разработке программно-аппаратных средств и/или программно-аппаратных комплексов на общую сумму не менее 105 133 000,00 руб. без НДС.

Согласно представленной в составе заявки на участие в закупке справке об опыте выполнения договоров» и копиям подтверждающих документов у участника закупки АО «НТЦ «ИНТЕРНАВИГАЦИЯ» имеется опыт на сумму менее требуемой.

- несоответствие заявки участника по содержанию требованию подпункта 1.7 пункта 1 подраздела 2.1.1 Раздела 2 Части 1 Тома 1 закупочной документации в части наличия в форме 1.1 «Сведения о цепочке собственников, включая бенефициаров (в том числе конечных)» информации о конечном участнике/акционере/бенефициаре по пункту 1. В форме 1.1 «Сведения о цепочке собственников, включая бенефициаров (в том числе конечных)», представленной участником закупки АО «НТЦ «ИНТЕРНАВИГАЦИЯ» в составе заявки, не раскрыт конечный участник/акционер/бенефициар по пункту 1.

- несоответствие заявки участника по составу требованию подпункта 1.8 пункта 1 подраздела 2.1.1 Раздела 2 Части 1 Тома 1 закупочной документации в части

наличия копии бухгалтерской (финансовой) отчетности за истекший 2021 финансовый год в соответствии с требованиями и порядком, предусмотренными разделом 3 Части 1 Тома 1 закупочной документации с приложением отметки налоговой инспекции о приеме или, в случае представления отчетности в налоговую инспекцию в электронном виде, с приложением квитанции о приеме бухгалтерской (финансовой) отчетности или извещения о вводе. В составе заявки участника отсутствует отметка налоговой инспекции о приеме или, в случае представления отчетности в налоговую инспекцию в электронном виде, квитанция о приеме бухгалтерской (финансовой) отчетности или извещения о вводе бухгалтерской (финансовой) отчетности за 2021 год».

Комиссия, рассмотрев довод Заявителя неправомерном отклонении заявки на основании непредставления Заявителем информации в соответствии с требованием подпункта 1.7 пункта 1 подраздела 2.1.1 Раздела 2 Части 1 Тома 1 закупочной документации (Форма 1.1 закупочной документации «Сведения о цепочке собственников, включая бенефициаров (в том числе конечных)»), несмотря на соблюдение Заявителем указанного требования, установила.

Пунктом 1.7 подраздела 2.1.1 части 1 тома 1 закупочной документации установлено требование о предоставлении в составе заявки информации в отношении всей цепочки собственников, включая конечных бенефициаров, с указанием долей участия в организации по форме 1.1 подраздела 5.1 части 1 тома 1 закупочной документации.

Вместе с тем Комиссией установлено, что Заявителем в форме 1.1 указана одна строка, согласно которой единственным акционером АО «НТЦ «ИНТЕРНАВИГАЦИЯ» является АО «Росэлектроника». При этом Участник / акционер / бенефициар АО «Росэлектроника» не указаны, в связи с чем Заказчик посчитал, что указанные действия Заявителя являются самостоятельным основанием отклонения заявки Заявителя, поскольку последним была не раскрыта информация о конечном участнике/акционере/бенефициаре.

Комиссия отмечает, что Законом о закупке не предусмотрена обязанность участника закупки о предоставлении сведений в отношении всей цепочки собственников, включая конечных бенефициаров, с указанием долей участия в организации.

Кроме того, в случае если участником закупки, с которым принято решение заключить договор или его совладельцем является акционерное общество, акции которого свободно торгуются на рынке ценных бумаг, предоставление актуальных сведений в отношении всей цепочки собственников, включая бенефициаров (в том числе конечных), и о составе исполнительных органов, с подтверждением соответствующих документов, не представляется возможным, поскольку присутствует вероятность непредсказуемых изменений держателей акций.

При этом представление сведений о своих владельцах, включая конечных бенефициаров, до заключения договора по итогам проведения закупки не влияет на исполнение обязательств по договору, а также не является подтверждением надлежащего исполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам закупки.

Согласно Федеральному закону от 07.08.2001 № 115-ФЗ «О противодействии легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, и финансированию терроризма» (Федеральный закон № 115) бенефициарный владелец - «в целях настоящего Федерального закона физическое лицо, которое в конечном счете прямо или косвенно (через третьих лиц) владеет (имеет преобладающее участие более 25 процентов в капитале) клиентом - юридическим лицом либо имеет возможность контролировать действия клиента. Бенефициарным владельцем клиента - физического лица считается это лицо, за исключением случаев, если имеются основания полагать, что бенефициарным владельцем является иное физическое лицо

Сведения о бенефициарных владельцах, под которыми в соответствии со статьей 3 Федерального закона № 115 понимаются физлица, владеющие компаниями или оказывающие влияние на их управление (напрямую или через других лиц), являются обязательной частью документации юридического лица, совершающего операции с деньгами или имуществом. Перечень субъектов, обязанных хранить указанные сведения, содержится в статье 5 Федерального закона № 115.

Ряд юридических лиц из этого списка, согласно абзацам 2-5 подпункта 2 пункта 1 статьи 7 Федерального закона № 115 освобождены от обязанности вести учет бенефициарных владельцев: - органы государственной власти; - предприятия и учреждения, в которых долю более 50% имеют РФ, ее регионы или муниципальные образования, и др.

Согласно пункту 1 статьи 6.1 Федерального закона № 115, каждая организация обязана иметь достоверные сведения о своих бенефициарах, а также предпринимать необходимые меры для их получения. Обозначенная информация должна обновляться как минимум 1 раз в год и храниться в течение 5 лет с момента ее получения.

Список необходимо вести постоянно и 1 раз в год обновлять, самостоятельно выясняя личные данные владельцев. Юридическое лицо обязано представлять его по правилам, утвержденным постановлением Правительства РФ от 31.07.2017 № 913, по запросу: - Федеральной налоговой службы и ее подразделений; - Росфинмониторинга и его межрегиональных управлений. Кроме того, согласно пункту 14 статьи 7 Федерального закона № 115, справку о бенефициарах уполномочен запросить банк. Сведения о бенефициаре, которые подлежат определению, обозначены в пункте 1 статьи 7 Федерального закона № 115, к ним относятся: - инициалы; - гражданство (подданство); - дата рождения; - реквизиты паспорта или иного аналогичного документа; - место жительства; - данные об учете в налоговом органе (при наличии ИНН).

При этом пункты 4 и 5 статьи 6.1 Федерального закона № 115 наделяют организацию правом запрашивать у своих участников информацию, которая необходима ей для определения бенефициаров (соответственно, участники обязаны такую информацию ей предоставлять). Во всех перечисленных случаях раскрытие сведений о бенефициарных владельцах не нарушает требований законодательства о персональных данных.

Необходимо отметить, что во исполнение указанной нормы закона, Росфинмониторинг и ФНС России изданы Приказы Росфинмониторинга от 13.11.2017 № 373 «Об утверждении образца запроса Федеральной службы по

финансовому мониторингу юридическому лицу, предусмотренного пунктом 6 статьи 6.1 Федерального закона № 115-ФЗ, на бумажном носителе» и Приказ ФНС России от 20.12.2018 № ММВ7-2/824@ «Об утверждении образца запроса налогового органа юридическому лицу, предусмотренного пунктом 6 статьи 6.1 Федерального закона от 7 августа 2001 № 115-ФЗ «О противодействии легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, и финансированию терроризма», на бумажном носителе».

При этом нормы, указанные пунктами 1, 3 статьи 6.1 Закона № 115-ФЗ не обязывают юридические лица предоставлять информацию иным юридическим лицам, а лишь закрепляют обязанность не реже одного раза в год обновлять информацию о своих бенефициарных владельцах и документально фиксировать полученную информацию.

Таким образом, у участников Закупки отсутствует законодательно установленная обязанность по предоставлению указанной информации Организатору закупки или иным юридическим лицам, а у Заказчика отсутствуют законодательно установленные полномочия по направлению запросов и/или получению соответствующей информации от участников закупки на момент подачи заявки на участие в Закупке.

Более того, обязанность юридических лиц обновлять информацию о своих бенефициарных владельцах не порождает право Заказчика запрашивать данные сведения.

Следует учитывать, что Организатор закупки может проверить предоставленные данные используя любые открытые источники информации, в том числе и сайт ИФНС.

Исходя из положений части 6 статьи 3 Закона о закупках, согласно которой 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. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

Учитывая изложенное Комиссия приходит к выводу, что Организатором закупки неправомерно установлены излишние требования к заявкам участников закупки, что в свою очередь привело к неправомерному отклонению заявки Заявителя, что является нарушением пункта 2 части 1 статьи 3 и части 6 статьи 3 Закона о закупках, в связи с чем Комиссия приходит к выводу об обоснованности жалобы в указанной части.

Комиссия, рассмотрев довод Заявителя о неправомерном отклонении заявки, несмотря на предоставление сведений в соответствии с требованием пункта 4.1 подраздела 2.1.1 Раздела 2 Части 1 Тома 1 закупочной документации (Форма 3 закупочной документации, копии договоров и акты сдачи-приемки выполненных работ) по выполнению опытно-конструкторских работ по разработке

программноаппаратных средств и/или программно-аппаратных комплексов на общую сумму 524 097 752,40 руб. без НДС., сообщает следующее.

В пункте 4.1 подраздела 2.1.1 части 1 тома 1 закупочной документации установлено требование к участнику Закупки о наличии опыта, согласно которому участник должен иметь завершённые работы в рамках договоров на выполнение опытно-конструкторских работ по разработке программно-аппаратных средств и/или программно-аппаратных комплексов **на общую сумму не менее 105 133 000,00 руб. без НДС.**

Частью 4 закупочной документации определены критерии и методика **оценки заявок на участие в закупке**, а также порядок определения итогового рейтинга заявки на участие в закупке.

Согласно части 4 закупочной документации установлено, что оценка (балл) подкритерия «опыт» (БО_і) рассчитывается:

Шаг 1. Расчет БО_і в следующем порядке:

При оценке по данному подкритерию учитывается соответствующий опыт участника, подтвержденный справкой об опыте выполнения договоров (Форма 3 подраздела 5.1 Части 1 Тома 1 закупочной документации) и копиями следующих документов, оформленных в соответствии с правилами бухгалтерского учета:

документов, подтверждающих состав работ, составленных в рамках договора, подписанных сторонами договора, содержащих следующие сведения:

- реквизиты договора (номер и дата);

- перечень выполненных работ;

документов, подтверждающих оказания услуг/выполнения работ, составленных в рамках договора для финансовой отчетности, подписанных сторонами договора, содержащих следующие сведения:

- реквизиты договора (номер и дата);

- перечень переданных и принятых заказчиком по договору услуг/работ;

- стоимость переданных и принятых заказчиком по договору услуг/работ.

Оценивается опыт только участника закупки (опыт привлекаемых участником закупки для исполнения договора иных юридических или физических лиц, в том числе индивидуальных предпринимателей, не учитывается), по следующей формуле:

У участника закупки, **завершённые в 2019-2022 гг.** (период включает три полных календарных года и истекший период текущего года до первоначально установленного срока открытия доступа к заявкам) работы в рамках договоров:

$$BOy_i = Oy_i * 100$$

Oy max

Оу max 100

где: Оу_i – стоимость завершенных в 2019-2022 гг. (период включает три полных календарных года и истекший период текущего года до первоначально установленного срока открытия доступа к заявкам) работ в рамках договоров*, i-го участника закупки, руб. с учетом НДС.

Оу_{max} – максимальный опыт (стоимость завершенных в 2019-2022 гг. (период включает три полных календарных года и истекший период текущего года до первоначально установленного срока открытия доступа к заявкам) работ в рамках договоров из представленного опыта всех допущенных участников, но не более предельного значения, руб. с учетом НДС.

Предельное значение опыта участника: 569 773 000,00 руб.

В случае если Оу_i более чем предельное значение, то Оу_i принимается равным такому предельному значению.

При этом к учету принимаются работы в рамках договоров на выполнение опытно-конструкторских работ:

- на разработку модульных программно-аппаратных средств с использованием микропроцессоров и/или «систем на кристалле» (далее - СнК), средств их программирования и отладки, предназначенных для построения программно-технических комплексов автоматизированных систем управления технологическими процессами;

- на разработку модульных программно-аппаратных комплексов с использованием микропроцессоров и/или СнК, средств их программирования и отладки, предназначенных для построения программно-технических комплексов автоматизированных систем управления технологическими процессами.

Комиссией установлено, что Заявителем в составе заявки на участие в закупке предоставлена Форма 3 «Справка об опыте выполнения договоров» (далее – Справка) и документы, подтверждающие сведения, указанные в Справке.

В Справке указаны 5 договоров с выполненными работами на сумму 524 097 752,40 руб. без НДС (строка «ИТОГО», столбец 7).

Закупочной комиссией принят к учету как соответствующий требованию пункта 4.1 подраздела 2.1.1 части 1 тома 1 закупочной документации опыт, указанный в пунктах 1.1, 1.2, 1.3, 1.5 Справки на общую сумму 91 493 096,22 руб. без НДС.

Вместе с тем Комиссией установлено, что договор от 05.12.2013 № 1320187425712020104005/07/13 на изготовление и поставку Комплекса АМУ-130-М АСРВ 464241.001 и проведение монтажных и пуско-наладочных работ на объектах грузополучателей, указанный в пункте 1.4 Справки, не принят Заказчиком к учету, так как по данному договору в период 2019-2021гг. были проведены поставки продукции (подпункты 1.4.2, 1.4.3 Справки) и монтажные и пуско-наладочные работы (подпункты 1.4.1, 1.4.4, 1.4.5) Справки.

При этом в рамках данного договора Заявителем не представлены сведения и документы о выполненных опытно-конструкторских работах по разработке программно-аппаратных средств и/или программно-аппаратных комплексов.

Таким образом, договор от 05.12.2013 № 1320187425712020104005/07/13 не подтверждает наличие необходимого опыта выполнения работ в 2019-2022гг.

В связи с тем, что представленный в Справке и приложенных документах опыт, требуемый согласно пункта 4.1 подраздела 2.1.1 части 1 тома 1 закупочной документации менее указанного в закупочной документации, Заявитель признан несоответствующим данному требованию закупочной документации, что и отражено в пункте 2.2.2 протокола заседания закупочной комиссии от 01.12.2022 № 1/2210271065590.

Также Заказчик отметил, что соответствии с пунктом 1 статьи. 769 Гражданского Кодекса Российской Федерации по договору на выполнение ОКР исполнитель обязуется разработать образец нового изделия, конструкторскую документацию на него или новую технологию, а заказчик обязуется принять работу и оплатить ее. Договоры НИОКР необходимо отличать от договоров поставки и подряда. Так, по договору поставки покупателю передается заранее определенная вещь, в то время как по договору на выполнение ОКР разрабатывается образец нового изделия в соответствии с потребностями, определяемыми заказчиком в техническом задании. Из норм ГК РФ, регулирующих договор подряда и договор на выполнение опытно-конструкторских работ, следует, что предметом договора подряда может быть любая работа, которая создает результат, отделимый от процесса ее выполнения и передаваемый в итоге заказчику. При этом результат подрядной работы носит предсказуемый характер, то есть он обязательно должен наступить при надлежащем исполнении сторонами договорных обязательств. Целью договора подряда является результат обычной деятельности, все основные характеристики которого могут быть определены при заключении договора. Результат подрядной работы может выражаться в создании новой вещи либо в изменении существующих вещей. Условие о работе и ее результате является существенным для договора подряда. Поэтому без его согласования договор не может считаться заключенным. ОКР же имеет творческий характер. Ее цель выражается в новых научных выводах, образце нового изделия или конструкторской документации на него либо в новой технологии. Гарантировать результат исполнитель ОКР не может. Правовое регулирование правоотношений по договорам поставки, подряда и ОКР также различно. Поставка регулируется нормами параграфов 1 и 3 главы 30 ГК РФ, подряд – главой 37 ГК РФ, а ОКР – главой 38 ГК РФ.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что Заявителем при подаче заявки не были приложены документы, подтверждающие соответствие Заявителя квалификационному требованию о наличии опыта завершенных работ в рамках договоров на выполнение опытно-конструкторских работ по разработке программно-аппаратных средств и/или программно-аппаратных комплексов на общую сумму не менее 105 133 000,00 руб. без НДС., что является самостоятельным

и достаточным основанием для отклонения заявки Заявителя, в связи с чем Комиссия приходит к выводу о необоснованности жалобы в указанной части.

Комиссия, рассмотрев довод Заявителя о том, что Организатор закупки необоснованно отклонил заявку в связи с непредставлением бухгалтерской (финансовой) отчетности с отметкой налоговой инспекции о приеме, квитанции о приеме бухгалтерской (финансовой) отчетности или извещения о вводе бухгалтерской (финансовой) отчетности за 2021 год, установила следующее.

По мнению Заявителя, документация не содержит требование о предоставлении бухгалтерской (финансовой) отчетности с отметкой налоговой инспекции о приеме или, в случае представления отчетности в налоговую инспекцию в электронном виде, квитанции о приеме бухгалтерской (финансовой) отчетности или извещения о вводе бухгалтерской (финансовой) отчетности за 2021 год.

Вместе с тем Комиссией установлено, что в подпункте «н» пункта 1.8 подраздела 2.1.1 части 1 тома 1 закупочной документации для подтверждения требованию об уровне обеспеченности финансовыми ресурсами указано, что необходимо предоставить копии бухгалтерской (финансовой) отчетности за истекший финансовый год и за истекший период финансового года (6 месяцев текущего финансового года/9 месяцев текущего финансового года) и/или иные формы предоставления данных участниками закупки **в соответствии с требованиями и порядком**, предусмотренными разделом 3 настоящей части закупочной документации.

В разделе 3 части 1 тома 1 закупочной документации указано «Методика расчета обеспеченности финансовыми ресурсами участников закупки приведена в приложении 2 к Части 1 Тома 1 закупочной документации в виде отдельного файла».

В пункте 2 Методики расчета обеспеченности финансовыми ресурсами участников закупки указано, что Заказчик при использовании для расчета обеспеченности финансовыми ресурсами участников закупок бухгалтерской (финансовой) отчетности, подготовленной в соответствии со стандартами РСБУ, используется:

- отчетность за истекший финансовый год на основании бухгалтерской (финансовой) отчетности с отметкой налоговой инспекции о приеме или, в случае представления отчетности в налоговую инспекцию в электронном виде, с приложением квитанции о приеме или извещения о вводе, также заверенная аудиторскими (при наличии требований по заверению отчетности организации внешними аудиторскими и наступлении определенных законодательством сроков получения подобного заверения),

- **отчетность за истекший период финансового года (6 месяцев текущего финансового года/9 месяцев текущего финансового года) на основании промежуточной бухгалтерской (финансовой) отчетности, подписанной руководителем предприятия.**

Вместе с тем предоставленные Заявителем в составе заявки копии бухгалтерской (финансовой) отчетности за истекший 2021 финансовый год, не соответствуют требованиям, предусмотренным разделом 3 Части 1 Тома 1 закупочной

документации, что было расценено Заказчиком как самостоятельное основание для отклонения заявки.

Доказательства обратного Заявителем не предоставлены.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что действия Организатора закупки не противоречат положениям Закона о закупках и документации, в связи с чем Комиссия находит указанный довод жалобы необоснованным.

Комиссия, рассмотрев довод Заявителя о неправомерности направления Организатором закупки уточняющих требований другому участнику в части сведений и документов, за отсутствие которых заявка Заявителя была отклонена, установила следующее.

Пунктом 7.6 ЕОСЗ установлено, что в ходе рассмотрения заявок на участие в закупке на отборочной стадии в случаях, указанных ниже, комиссия принимает решение об уточнении заявки на участие в закупке (в том числе по сведениям и документам, необходимым для рассмотрения на оценочной стадии), на основании которого организатор направляет уточняющие запросы.

В соответствии с пунктом 7.6.1 ЕОСЗ при отсутствии, представлении не в полном объеме или в нечитаемом виде в составе заявки на участие в закупке следующих документов (если предоставление соответствующего документа предусмотрено документацией):

- а) документы, подтверждающие полномочия лица на подписание заявки от имени участника закупки,
- б) учредительные документы,
- в) разрешающие документы (лицензии, допуски, членство в саморегулируемых организациях и т.д.),
- г) документы, подтверждающие обладание участником закупки необходимыми для исполнения договора финансовыми ресурсами,
- д) документы от изготовителя товара, подтверждающие согласие изготовителя на предложение в рамках закупки его товара участником,
- е) документы, подтверждающие квалификацию участника закупки, привлекаемых субподрядчиков (соисполнителей), изготовителей, указанную участником закупки в своей заявке,
- ж) сведения, подтверждаемые участником закупки декларативно по форме в соответствии с требованиями документации,
- з) «анкета производителя», «анкета предприятия-подрядчика / сервисного предприятия».

Согласно пункту 7.6.2 ЕОСЗ при выявлении в заявке на участие в закупке

арифметических, грамматических ошибок. При предоставлении участником закупки исправленных документов при наличии арифметических ошибок применяются следующие правила:

- при наличии разночтений между суммой, указанной словами, и суммой, указанной цифрами, преимущество имеет сумма, указанная словами;
- при наличии разночтений между ценой, указанной в заявке на участие в закупке, и ценой, получаемой путем суммирования итоговых сумм по каждой строке, преимущество имеет итоговая цена, указанная в заявке на участие в закупке;
- при несоответствии итогов умножения единичной цены на количество исправление арифметической ошибки производится исходя из преимущества общей итоговой цены, указанной в заявке на участие в закупке.

Исправление иных ошибок не допускается.

В соответствии с пунктом 7.6.3 ЕОСЗ в случаях, влияющих на допуск участника к закупке или оценку его заявки на участие в закупке:

а) в представленных документах в составе заявки на участие в закупке отсутствуют сведения, необходимые для определения соответствия:

- участника закупки требованиям документации по обладанию гражданской и специальной правоспособностью,
- привлекаемых субподрядчиков (соисполнителей) требованиям документации по обладанию гражданской и специальной правоспособностью, если соответствующие требования устанавливались,
- заявки на участие в закупке требованиям документации в отношении характеристик предлагаемых товаров, работ, услуг и договорных условий, расчета цены договора;

б) в заявке на участие в закупке имеются разночтения или положения, не позволяющие определить соответствие заявки на участие в закупке или участника закупки требованиям документации или осуществить оценку и сопоставление заявок допущенных участников закупки;

в) если сведения о привлекаемом участником закупки субподрядчике (соисполнителе) включены в реестр недобросовестных поставщиков, то участнику закупки направляется запрос с предложением о замене такого субподрядчика (соисполнителя). Если требование о ненахождении субподрядчика (соисполнителя) в реестре недобросовестных поставщиков было установлено в документации, то отказ участника от замены такого субподрядчика (соисполнителя) является основанием для отказа в допуске к участию в закупке согласно подпункту в) пункта 8.3 настоящего раздела.

Пунктом 7.6.4 ЕОСЗ установлено, что в случае выявления в заявке разночтений

согласно пункту 5.10 настоящего раздела и отсутствию оснований для отказа в допуске, участнику закупки направляется запрос о приведении сведений и документов в соответствие с пунктом 5.10 настоящего раздела по основанию, предусмотренному подпунктом б) пункта 7.6.3 настоящего раздела. Отказ участника закупки от приведения сведений и документов в соответствие с пунктом 5.10 настоящего раздела служит основанием для отклонения заявки в соответствии с пунктом а) пункта 8.3 настоящего раздела.

В соответствии с пунктом 7.6.5 ЕОСЗ не допускаются запросы, направленные на изменение предмета проводимой закупки, объема и номенклатуры предлагаемой участником закупки продукции, существа заявки на участие в закупке, включая изменение условий заявки.

Согласно пункту 7.7 ЕОСЗ при уточнении заявок на участие в закупке организатором не допускается создание преимущественных условий участнику или нескольким участникам закупки. Предусмотренные подпунктом 7.6.1 настоящего раздела документы запрашиваются только единожды (в отношении каждого из документов).

Пунктом 7.8 ЕОСЗ не направляются участнику закупки запросы согласно пункту 7.6 настоящего раздела, если в соответствии с пунктом 8.3 настоящего раздела имеются также иные основания для отказа в допуске к участию в закупке такого участника.

Как ранее было установлено Комиссией, Заявителем при подаче заявки не были приложены документы, подтверждающие соответствие Заявителя квалификационному требованию о наличии опыта завершенных работ в рамках договоров на выполнение опытно-конструкторских работ по разработке программно-аппаратных средств и/или программно-аппаратных комплексов на общую сумму не менее 105 133 000,00 руб. без НДС., что является самостоятельным и достаточным основанием для отклонения заявки Заявителя, в связи с чем Комиссия приходит к выводу о необоснованности жалобы в указанной части.

При этом указанное основание отклонения заявки не подпадает под случаи, указанные в пункте 7.6 ЕОСЗ.

Таким образом, ввиду наличия основания для отказа в допуске к участию в закупке участника у Заказчика не имелось оснований запрашивать у Заявителя уточнение по форме 1.1 «Сведения о бенефициарах» и копии бухгалтерской (финансовой) отчетности за 2021 год с отметкой налогового органа о приемке отчетности или квитанции о приеме отчетности, в связи с чем Комиссия приходит к выводу, о необоснованности жалобы в указанной части.

Комиссия также отмечает, что 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 этой связи у Комиссии отсутствуют правовые основания к выявлению в действиях

Заказчика нарушения требований действующего законодательства о публичных торгах, 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 (пункт 3 статьи 1 ГК РФ), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (пункт 4 статьи 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (пункт 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 признании жалобы частично обоснованной.

На заседании Комиссии представителем Заявителя был заявлен новый довод, не содержащийся в жалобе, поданной в Московское УФАС России, относительно нарушения Организатором торгов требований статьи 3, 3.2 и 4 Закона о закупках в части размещения в ЕИС 08.11.2022 проекта изменений в извещение о проведении Закупке.

Вместе с тем согласно части 13 статьи 3 Закона о закупках рассмотрение жалобы антимонопольным органом должно ограничиваться только доводами, составляющими предмет обжалования.

Учитывая, что указанный довод не содержится в жалобе, поданной в Московское УФАС России, у Комиссии отсутствуют основания для рассмотрения указанного довода по существу.

Комиссия, рассмотрев вопрос о выдаче Организатору торгов, предписания об устранении допущенных при проведении Закупке нарушений, установила, что ввиду наличия у Организатора торгов оснований для отклонения заявки, восстановление прав Заявителя посредством выдачи предписания не представляется возможным, в связи с чем у Комиссии отсутствуют основания для

выдачи предписания.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу АО «НТЦ «Интернавигация» (ИНН: 7709877563; ОГРН: 1117746369531) на действия АО «Атомкомплект» (ИНН: 7706738770; ОГРН: 110774680490) при проведении Закупок частично обоснованной..
2. Установить в действиях Заказчика нарушения пункта 2 части 1 статьи 3, части 6 статьи 3 **Закона о закупках**.
3. Обязательное для исполнения предписание не выдавать.

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