

## **РЕШЕНИЕ**

**по делу № 077/07/00-3259/2023 о нарушении**

**процедуры торгов и порядка заключения договоров**

**17.03.2023 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 государственного инспектора отдела антимонопольного контроля торгов,

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

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей ФГУП «ОХРАНА» РОСГВАРДИИ, ООО «Строй-Инвест»,

рассмотрев жалобу ООО «Строй-Инвест» (далее - Заявитель) на действия ФГУП «ОХРАНА» РОСГВАРДИИ (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 капитальному ремонту части кровли объекта, расположенного по адресу: г. Нижний Новгород, ул. Мануфактурная, д.16 для нужд филиала по Нижегородской области (реестровый № 32312116948, 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, перенаправленная письмом Нижегородского УФАС России исх. от 09.03.2023 № ОШ/4682/23.

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 требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о Закупках.

Согласно доводам жалобы, Заявитель обжалует неправомерное отклонение заявки на участие в Закупке.

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

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.

Согласно части 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).

Из смысла требований части 1 статьи 2 Закона о закупках следует, что при

установлении требований в документации заказчика руководствуются собственным Положением о закупках и самостоятельно устанавливают требования к участникам, которые не должны противоречить требованиям Конституции Российской Федерации, Гражданского кодекса Российской Федерации, Закону о закупках, других федеральных законов и иных нормативных правовых актов Российской Федерации.

В соответствии с частью 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.

В силу пункта 3.4.3 Закупочной документации первая часть заявки должна содержать описание поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом закупки в соответствии с требованием настоящей документации.

В соответствии с пунктом 17.1 Информационной карты первая часть заявки на участие в Аукционе должна содержать следующие документы и сведения:

Техническое предложение с приложениями (при наличии), в т.ч. необходимых документов, оформленное в формате, допускающем поиск и копирование произвольного фрагмента текста: «.doc» и/или «.docx» и/или «.xls» и/или «.xlsx» (форма 3 раздела V), содержащее, в том числе, сведения о стране происхождения поставляемых товаров.

В случае предоставления технического предложения в форме согласия (простого согласия) оно не будет принято к рассмотрению, и Заказчик вправе признать поданную заявку участника несоответствующей требованиям настоящей документации.

Первая часть заявки участника процедуры закупки не должна содержать сведений об участнике Аукциона и/или о ценовом предложении, в случае наличия указанной информации заявка подлежит отклонению.

Согласно протоколу рассмотрения первых частей заявок от 01.03.2023 № 593 заявка Заявителя (№2) отклонена в связи с тем, что заявка не соответствует требованиям Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ и извещению о проведении аукциона в электронной форме для СМСП, а именно: первая часть заявки участника процедуры закупки не должна содержать сведений об участнике Аукциона и о ценовом предложении (п. 17.1. информационной карты документации).

Как следует из доводов Заказчика при рассмотрении первой части заявки Заявителя (заявка № 2) комиссией по закупке было принято решение об отклонении данной заявки в виду наличия в составе помимо технического предложения, документов, содержащих информацию разных юридических лицах (одним из которых мог являться участник закупки), а так же коммерческие предложения (в т.ч. скрины по товарам с указанием цен) и локальный сметный расчет (с указанием стоимости работ), что было отнесено к ценовому предложению участника закупки.

Вместе с тем согласно позиции Заявителя отклонение заявки Заявителя по данным критериям является неправомерным и необоснованным, поскольку представленные документы не содержат сведения, позволяющие идентифицировать Заявителя.

Комиссией установлено, что Заявитель в составе первой части заявки направил в адрес Заказчика также электронные образы документов «ЛСР с экспертизой», являющейся приложением к Закупочной документации, опубликованной Заказчиком на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок, также электронный образ документа «Книга прайсов 7 листов», содержащем сведения о товарах и их ценах, а также коммерческие предложения ООО «ПромПоставка» и ООО «Колорит», которые были расценены Заказчиком в качестве ценового предложения участника.

Доводы Заявителя о том, что смета не может расцениваться как ценовое предложение, так как смета является частью закупочной документации не принимаются Комиссией, поскольку документацией не предусмотрено представление локальной сметы.

При этом Комиссия, рассмотрев довод Заявителя о том, что предоставление сведений о иных юридических лицах, не имеющих отношения к Заявителю, в составе первой части заявок не может являться основанием для отклонения заявки Заявителя, поскольку не содержат сведения об участнике закупки, находит данный довод несостоятельным по следующим основаниям.

Согласно части 21 статьи 3.4 Закона о закупках в случае содержания в первой части заявки на участие в конкурсе в электронной форме, аукционе в электронной форме, запросе предложений в электронной форме сведений об участнике таких конкурса, аукциона или запроса предложений и (или) о ценовом предложении данная заявка подлежит отклонению.

Данная норма содержит императивный запрет, не допускает иного толкования и применения, что не противоречит аукционной документации.

Таким образом, именно требованиями Закона о закупках на участника закупки возложена обязанность по обеспечению конфиденциальности в составе первых частей заявок, которую он не исполнил.

Как было указано ранее, Заявителем в составе первой части заявки к техническому предложению приложены документы, содержащие сведения, позволяющие идентифицировать конкретные юридические лица, а также сведения о стоимости товаров, что не допускается Закупочной документацией.

При этом Комиссия отмечает, что Заявитель при направлении документов, не предусмотренных Закупочной документацией и содержащих сведения о юридических лицах, сам создал риск квалификации указанных сведений в качестве сведений об участнике закупки, подавшем заявку.

На основании изложенного Комиссия не усматривает в действиях Заказчика нарушений антимонопольного законодательства, так как при отклонении заявки Заявителя Заказчик действовал в соответствии с требованиями Закона о закупках и собственной документации, требования которой применялись в равной степени

ко всем участникам Закупки.

При этом Комиссия принимает во внимание, что из 4 поданных на участие заявок отклонена только заявка Заявителя, что свидетельствует о том, что требования документации не содержали в себе двоякого толкования и не вводили участников в заблуждение.

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.

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 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 доводов жалобы.

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

**РЕШИЛА:**

1. Признать жалобу ООО «Строй-Инвест» (ИНН:5258128477, ОГРН:1165258050726) на действия ФГУП «ОХРАНА» РОСГВАРДИИ (ИНН:7719555477, ОГРН:1057747117724) при проведении Закупки необоснованной.

2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 14.03.2023 № НП/11134/23.

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