

## **РЕШЕНИЕ**

**по делу № 077/07/00-17497/2022 о нарушении**

**процедуры торгов и порядка заключения договоров**

**30.11.2022 г. Москва**

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

**Председательствующего Комиссии:**

**<...> — 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 ФГБОУ ВО «Московский технический университет связи и информатики», ООО «КАПЛИНК ИНЖСТРОЙ»,**

**рассмотрев жалобу ООО «КАПЛИНК ИНЖСТРОЙ» (далее — Заявитель) на действия ФГБОУ ВО «Московский технический университет связи и информатики» (далее - Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на выполнение работ по текущему ремонту помещения №215 в учебно-административном корпусе МТУСИ, расположенном по адресу: г. Москва, ул. Авиамоторная, д.8а стр.2 (реестровый № 32211817026, 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 Московское УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки.**

**В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на**

действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, закупочной 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» (в редакции, действующей на дату размещения Положения о закупках) (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, закупочной 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.

Часть 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам 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 Заявителя Заказчик неправоммерно отклонил его заявку на участие в закупке, поскольку 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 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 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.

Также в силу пункта 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации подлежат указанию требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

В соответствии с положением пункта 60 Положения о закупке товаров, работ услуг МТУСИ, утвержденного приказом Министерства цифрового развития, связи и массовых коммуникаций Российской Федерации от 30.09.2022 № 723 (в ред. от 24.10.2022) (далее — Положение), заявка коллективного участника должна быть подписана всеми лицами, входящими в состав коллективного участника, или лицом, уполномоченным на осуществление действий от имени других лиц, входящих в состав коллективного участника. В случае если заявка коллективного участника подписана лицом, уполномоченным на осуществление действий от имени других лиц, такая заявка должна содержать доверенности на осуществление действий от имени других лиц, входящих в состав коллективного участника, заверенные печатями лиц, входящих в состав коллективного участника (при наличии печати), и подписанные руководителями лиц, входящих в состав коллективного участника (для юридических лиц) или уполномоченными этими руководителями лицами, либо нотариально заверенные копии таких доверенностей. В случае если доверенность подписана лицом, уполномоченным руководителем лица, входящего в состав коллективного участника, заявка коллективного участника должна содержать также документ, подтверждающий полномочия такого лица.

Пунктом 65 Положения установлено, что заявка коллективного участника должна содержать документы, подтверждающие соответствие лиц, входящих в состав коллективного участника, требованиям, установленным в документации о закупке.

Согласно пункту 64 Положения заявка коллективного участника должна содержать доверенность, которая определяет и наделяет следующими полномочиями одно из лиц, входящих в состав коллективного участника: вести все финансовые операции, включая платежи, документооборот и иные взаиморасчеты с заказчиком; осуществлять ведение бухгалтерского учета, оформление первичных документов, исполнение обязанностей налогоплательщика; осуществлять документооборот в порядке, определенном договором, включая, но не ограничиваясь выставлением актов, счетов, счетов-фактур; подписывать, предоставлять, получать документы, а также совершать иные действия от имени коллективного участника, связанные с исполнением договора.

Пунктом **65 Положения установлено, что доверенность выдается от каждого лица, входящего в состав коллективного участника.** Срок действия доверенности должен превышать срок исполнения всех обязательств сторон по договору, в том

числе гарантийных.

В соответствии с подпунктом «л» пункта 2 раздела 2 документации в случае если на стороне одного участника закупки выступает несколько лиц, заявка коллективного участника заявка на участие в закупке должна содержать доверенность, которая определяет и наделяет следующими полномочиями одно из лиц, входящих в состав коллективного участника:

- вести все финансовые операции, включая платежи, документооборот и иные взаиморасчеты с заказчиком;
- осуществлять ведение бухгалтерского учета, оформление первичных документов, исполнение обязанностей налогоплательщика;
- осуществлять документооборот в порядке, определенном договором, включая, но не ограничиваясь выставлением актов, счетов, счетов-фактур;
- подписывать, предоставлять, получать документы, а также совершать иные действия от имени коллективного участника, связанные с исполнением договора.

Комиссией установлено, что 02.11.2022 Заказчиком в единой информационной системе в сфере закупок (адрес в сети «Интернет» - [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru)) (далее — ЕИС) размещено извещение о проведении Закупки.

Согласно протоколу рассмотрения вторых частей заявок от 14.11.2022, заявка Заявителя (номер заявки 3524) не допущена к дальнейшему участию в связи с несоответствием заявки требованиям к содержанию, оформлению и составу заявки, указанным в документации о закупке (пункт 65 Положения о закупке товаров, работ услуг МТУСИ).

Заявитель с отклонением своей заявки не согласился, указав, что заявка отклонена неправомерно, поскольку заявка полностью соответствовала требованиям документации.

В обоснование неправомерности отклонения, Заявитель указывает, что Заявитель является ведущим партнером по соглашению от 10.11.2022, заключенном между ООО «Каплинк Инжстрой» и ООО «ИСК Родина» (далее — Соглашение).

Согласно пункту 1.2 Соглашения партнеры, подписавшие Соглашение, объединяются для осуществления сотрудничества в целях участия в процедуре дальнейшего заключения и исполнения контракта и подтверждают намерение каждого из партнеров исполнить свои обязательства надлежащим образом.

В соответствии с пунктом 2.9 Соглашения распределение денежных средств подлежащих оплате Заказчиком, производится в следующем порядке: ведущий партнер — 100%.

Частью 3 Соглашения установлено, что ведение общих дел партнеров осуществляет ведущий партнер, который осуществляет координацию по вопросам, связанным с исполнением настоящего Соглашения, а также с заключением и надлежащим исполнением контракта, включая, но, не ограничиваясь следующими вопросами: обеспечение своевременного заключения ведущим партнером и/или партнером гражданско-правовых сделок,

предусмотренных контрактом; получение денежных средств от Заказчика и организация финансирования работ/услуг по контракту; оказание иных услуг и выполнение иных действий, установленных партнерами в настоящем Соглашении.

Пунктом 3.2 Соглашения установлено, что все операции по выполнению контракта в целом, включая платежи, совершаются исключительно с Ведущим партнером настоящего соглашения.

Указанные положения Соглашения, по мнению Заявителя, в полной мере выражают намерения и разделяет ответственность сторон.

Вместе с тем, Комиссией установлено, что Заявителем не приложена в составе заявки доверенность, предусмотренная пунктом 65 Положения и подпунктом «л» пункта 2 раздела 2 документации.

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 Закупки 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 Закупку.

Согласно части 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.

Пунктом 190 Положения установлено, что Заказчик не допускает участника закупки к участию в конкурсе в случае несоответствия заявки на участие в конкурсе требованиям к содержанию, оформлению и составу заявки, указанным в документации.

В соответствии с разделом 3 документации Заказчик не допускает участника к участию в случае несоответствия заявки на участие в конкурсе требованиям к содержанию, оформлению и составу заявки, указанным в документации.

Учитывая, что Заявителем в составе заявки не приложена доверенность, предусмотренная пунктом 65 Положения и подпунктом «л» пункта 2 раздела 2 документации, Комиссия считает решение комиссии по закупкам об отклонении заявки Заявителя правомерным, принятым в соответствии с требованиями документации и требований Закона о закупках.

Комиссия, рассмотрев довод Заявителя, о том, что согласно Гражданскому

Кодексу Российской Федерации (**далее – ГК РФ**) и постановлению Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 23.06.2015 № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского Кодекса Российской Федерации» доверенностью признается письменное уполномочие, выдаваемое одним лицом другому лицу или другим лицам для представительства перед третьими лицами. Письменное уполномочие, в том числе на представление интересов в суде, может содержаться как в отдельном документе (доверенности), так и в договоре, решении собрания, если иное не установлено законом или не противоречит существу отношений (пункты 1, 4 статьи 185 ГК РФ, статья 53 ГПК РФ, статья 61 АПК РФ), в связи с чем требование о предоставлении доверенность является избыточным, отмечает следующее.

Заявитель конклюдентно согласился (пункт 1 статья 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 нарушения положения Закона о закупках и Положения 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 статья 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (пункт 1 статья 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 «КАПЛИНК ИНЖСТРОЙ» (ОГРН:1207700127634, ИНН:9728001246) на действия **ФГБОУ ВО «Московский технический университет связи и информатики»** (ОГРН:1027700117191, ИНН:7722000820) при проведении Закупки необоснованной.

2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмом Московского УФАС России от 23.11.2022 № НП/59509/22.

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