



**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

УПРАВЛЕНИЕ

по г. Москве

Мясницкий проезд, д.4, стр. 1
107078, г. Москва,
тел. (495) 784-75-05, факс (495) 607-49-29
факс (495) 607-42-92, e-mail: to77@fas.gov.ru

штамп
регистрации

№ _____

На № _____ от _____

РЕШЕНИЕ

**по делу № 077/07/00-3385/2023 о нарушении
процедуры торгов и порядка заключения договоров**

22.03.2023

г. Москва

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

«...»;

членов Комиссии:

«...»;

«...»,

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей ООО «Э...», АО «Т...»,

рассмотрев жалобу (далее - Жалоба) ООО «Э...» (далее — Заявитель) на действия АО «Т...» при проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на оказание услуг по проведению лабораторного контроля количества загрязняющих веществ в поверхностных сточных водах для нужд АО «Т...» (реестровый № «...», 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, перенаправленная письмом ФАС России от 15.03.2023 № 28/18888/23.

Рассмотрение жалобы проводилось в дистанционном режиме посредством видеоконференцсвязи.

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» (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.

Заказчиком 01.03.2023 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок в информационной-телекоммуникационной сети Интернет (далее - ЕИС) размещено извещение № «...» о проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на оказание услуг по проведению лабораторного контроля количества загрязняющих веществ в поверхностных сточных водах для нужд АО «Т...».

Согласно протоколу рассмотрения и оценки заявок на участие в Закупке от 09.03.2023 № «...»-01 участнику № 1023361 (Заявитель) отказано в допуске к участию в Закупке на основании пункта несоответствия данной заявки требованиям подпункта 6 пункта 16, подпункта 1.1.1 пункта 18, подпунктов 1), 2) пункта 20 извещения о проведении Закупки, а именно:

- в составе заявки участник Закупки не предоставил обязательные для предоставления документы и сведения, предусмотренные извещением о проведении Закупки.

Участник Закупки не соответствует обязательным требованиям к участникам процедуры Закупки, установленным в извещении о проведении Закупки, а именно:

- участник Закупки не предоставил копию надлежащего документа, подтверждающего, что он является аккредитованной лабораторией, соответствующей установленным требованиям - юридическим лицом, включенным в реестр аккредитованных лиц в соответствии с положениями Федерального закона от 28.12.2013 № 412-ФЗ «Об аккредитации в национальной системе аккредитации» (далее — Закон об аккредитации) и имеющим область аккредитации в сфере деятельности по определению фактических показателей состава и свойств сточных вод, по которым осуществляется или должен быть осуществлен анализ (включение участника Закупки в реестр аккредитованных лиц прекращено).

В соответствии с доводами Жалобы указанное решение Заказчика является неправомерным, ущемляющим права и законные интересы Заявителя.

Заказчик с доводами Жалобы не согласился, представил письменные возражения и материалы, запрошенные антимонопольным органом.

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.

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 заказчики 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.

Исходя из положений части 10 статьи 4 Закона о закупках, потребности Заказчика являются определяющим фактором при установлении им соответствующих требований.

В соответствии с подпунктом 1.1.1 пункта 18 закупочной документации участник Закупки в соответствии с требованиями, установленными пункта 9 Постановления Правительства РФ от 22.05.2020 № 728 «Об утверждении Правил осуществления контроля состава и свойств сточных вод и о внесении изменений и признании утратившими силу некоторых актов Правительства Российской Федерации» обязан являться аккредитованной лабораторией.

При этом для целей настоящего извещения о проведении Закупки под аккредитованной лабораторией понимается юридическое лицо или индивидуальный предприниматель, **включенные в реестр аккредитованных лиц** в соответствии с положениями Закона об аккредитации и имеющие область аккредитации в сфере деятельности по определению фактических показателей состава и свойств сточных

вод, по которым осуществляется или должен быть осуществлен анализ, в том числе лаборатория организации, осуществляющей водоотведение, отвечающая указанным требованиям – участником Закупки предоставляются копии соответствующих подтверждающих документов (подтверждается копией Аттестата аккредитации о соответствии требованиям «ГОСТ ISO/IEC 17025-2019. Межгосударственный стандарт. Общие требования к компетентности испытательных и калибровочных лабораторий» (введен в действие Приказом Росстандарта от 15.07.2019 № 385-ст)).

В силу пункта 4 статьи 8 Закона об аккредитации к полномочиям национального органа по аккредитации относятся **формирование и ведение реестра аккредитованных лиц**, реестра экспертов по аккредитации, реестра технических экспертов, реестра экспертных организаций, предоставление сведений из указанных реестров.

Порядок формирования и ведения реестра аккредитованных лиц, реестра экспертов по аккредитации, реестра технических экспертов и реестра экспертных организаций (далее - реестры), в том числе состав дополнительных сведений, включаемых в реестры, и порядок предоставления сведений из реестров установлен Правил формирования и ведения реестра аккредитованных лиц, реестра экспертов по аккредитации, реестра технических экспертов, реестра экспертных организаций и предоставления сведений из указанных реестров, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 01.07.2014 № 604 (далее — Правила формирования и ведения реестров).

В соответствии с пунктами 19 и 20 Правил формирования и ведения реестров сведения, содержащиеся в реестрах, являются открытыми для ознакомления с ними органов государственной власти, органов местного самоуправления, юридических и физических лиц, за исключением сведений, относящихся к информации, доступ к которой ограничен в соответствии с федеральными законами.

Доступ к сведениям, содержащимся в реестрах, обеспечивается путем размещения указанных сведений на официальном сайте Федеральной службы по аккредитации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» в форме открытых данных.

Как установлено Комиссией, Заявителем в качестве подтверждения статуса аккредитованной лаборатории в области осуществления деятельности по контролю состава и свойств сточных вод была представлена в составе заявки на участие в Закупке был представлен аттестат аккредитации, выданный, ААЦ «Аналитика».

На заседании Комиссии Заявитель пояснил, что информация об обществе отсутствует в реестре аккредитованных лиц, размещенном на официальном сайте

Федеральной службы по аккредитации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» в форме открытых данных, однако имеющийся у Заявителя аттестат является эквивалентным аттестатам аккредитации, выдаваемым Росаккредитацией, и в полной мере соответствует как требованиям законодательства Российской Федерации, так и требования закупочной документации.

Вместе с тем с учетом требований с подпункта 1.1.1 пункта 18 закупочной документации Заказчиком при оценке заявок на участие в Закупке, в том числе, учитывался факт нахождения участников в реестре аккредитованных лиц, размещенном на официальном сайте Федеральной службы по аккредитации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» в форме открытых данных.

Ввиду изложенного у закупочной комиссии Заказчика отсутствовала возможность установить соответствие заявки Заявителя требованиям закупочной документации на предмет наличия общества в реестре аккредитованных лиц, размещенном на официальном сайте Росаккредитации.

Вместе с тем согласно позиции Заявителя само по себе требование закупочной документации нахождения участников Закупки в реестре аккредитованных лиц, размещенном на официальном сайте Росаккредитации, при наличии у таких лиц аттестатов аккредитации, соответствующим требованиям законодательства Российской Федерации, является избыточным, ущемляющим права и законные интересы участников Закупки, в том числе, непосредственно Заявителя.

Изучив данный довод, Комиссия считает необходимым отметить следующее.

Как следует из содержания части 6 статьи 3 Закона о закупках при рассмотрении и оценки заявок Заказчик обязан действовать в строгом соответствии с требованиями закупочной документации. При этом несогласие Заявителя с установленными в Документации требованиями при условии, что положения закупочной документации не были обжалованы, не является основанием для признания Заказчика нарушившим требования Закона о закупках.

Учитывая, что положения Закупочной документации Заявителем не оспаривались, участник подав заявку на участие в процедуре конклюдентно согласился с установленными Заказчиком требованиями, в том числе предъявленные к подтверждению участниками Закупки статуса аккредитованной лаборатории.

Тем самым Заявитель возложил на себя риски по отклонению его заявки на участие в Закупке в случае, если бы данная заявка не соответствовала требованиям закупочной документации.

При этом, как установлено Комиссией, запросов на разъяснение положений закупочной документации относительно порядка рассмотрения заявок на участие в Закупке на предмет соответствия требованиям закупочной документации, а также допуска таких заявок до участия в оспариваемой процедуре в адрес Заказчика не поступало.

Комиссия отмечает, что Заявитель является лицом, обладавшим реальной возможностью по совершению действий, направленных на обжалование положений закупочной документации в установленный законодательством Российской Федерации срок.

Однако каких-либо действий, направленных на своевременное восстановление своих прав оспариваемыми в настоящее время положениями закупочной документации, Заявителем предпринято не было. Доказательств обратного последним не представлено, а Комиссией не установлено.

Учитывая, что представленная Заявителем заявка на участие в Закупке фактически не соответствовала требованиями закупочной документации Заказчика, Комиссия признает правомерность отклонения такой заявки.

Таким образом, Комиссией не установлено нарушений законодательства Российской Федерации со стороны Заказчика, так как, отклоняя заявку Заявителя по результатам рассмотрения заявок на участие в Закупке, Заказчик действовал в соответствии с требованиями собственной закупочной документации, которая не была оспорена участником конкурентной процедуры в установленном законом порядке.

Вместе с тем Заявитель доказательств обратного Комиссии не представил.

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 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 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 необоснованности доводов жалобы в указанной части.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Э...» на действия АО «Т...» при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмом Московского УФАС России от 16.03.2023 № НП/11534/23.

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