

**РЕШЕНИЕ**  
**по делу № 077/07/00-14358/2022 о нарушении**  
**процедуры торгов и порядка заключения договоров**

**28.09.2022**

**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 «...», «...»;

в отсутствие представителей АО «ЭТС», извещенного надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 20.09.2022 № НП/49013/22,

рассмотрев жалобу «...» (далее — Заявитель) на действия «...» (далее - Заказчик) при проведении запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку самоспасателя газодымозащитного (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),



2022-54964

**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, 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.

В силу 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.

Согласно доводам жалобы Заказчиком допущены нарушения принципов закупки товаров, предусмотренных пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, выразившиеся в установлении требований к закупаемому товару, приводящих к необоснованному ограничению конкуренции по отношению к участникам закупки, ввиду наличия возможности закупки Заказчиком определенного товара единственного производителя.

Как указано Заявителем, в отношении предмета Закупки Заказчиком установлено требование о приложении поставщиком к поставляемым самоспасателям следующую документацию на русском языке на бумажном носителе: оригиналы или надлежащим образом заверенные копии действующего

сертификата соответствия требованиям Федерального закона от 22.07.2008 № 123-ФЗ «Технический регламент о требованиях пожарной безопасности» (далее — Закон № 123-ФЗ), ГОСТ Р 53261-2019 и/или сертификата соответствия требованиям Технического регламента Таможенного союза «О безопасности средств индивидуальной защиты (ТР ТС 019/2011)».

Из буквального толкования Заявителем указанного положения закупочной документации следует, что представление сертификата соответствия требованиям Закона № 123-ФЗ является обязательным, так как после указанного требования союз «или» не стоит.

Кроме того, согласно пояснениям Заявителя указом Президента Российской Федерации от 24 января 2011 года № 86 «О единой национальной системе аккредитации» создана Федеральная служба по аккредитации. В полномочия Федеральной службы по аккредитации, кроме прочего, входит формирование, ведение и предоставление сведений из единых реестров сертификатов соответствия требованиям ТР ТС 019/2011 (<https://pub.fsa.gov.ru/rss/certificate>).

Также Заявитель указывает, что действующий сертификат соответствия требованиям Закона № 123-ФЗ имеет только один самоспасатель - «Гарант-1» производства ООО «Навигатор-Т».

На основании изложенного, как указано Заявителем, в нарушение требований Закона о закупках в описании предмета Закупки Заказчиком установлены требования, полное соответствие которым может быть обеспечено только при поставке одной модели товара (самоспасатель фильтрующий «Гарант-1») конкретного производителя (ООО «Навигатор-Т»), что влечет за собой ограничение количества участников Закупки.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения.

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. № 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (далее - Закон 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 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.

Комиссией установлено, что 09.09.2022 на официальном сайте [zakupki.gov.ru](http://zakupki.gov.ru) размещено извещение № «...» о проведении запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку самоспасателя газодымозащитного.

В соответствии с требованием подраздела 5.2 Технического задания **при поставке товара** необходимо предоставить, в том числе следующие документы: оригиналы или надлежащим образом заверенные копии действующего сертификата соответствия требованиям Закона № 123-ФЗ, ГОСТ Р53261-2019 **и/или** сертификата соответствия требованиям Технического регламента Таможенного союза «О безопасности средств индивидуальной защиты (ТР ТС 019/2011)».

Исходя из изложенного, как указано Заказчиком, поставщик может подтвердить соответствие поставляемой продукцией двумя равноценными для него вариантами, а именно:

- путем предоставления сертификата соответствия требованиям Закона № 123-ФЗ, ГОСТ Р 53261-2019;

- путем предоставления сертификата соответствия требованиям Технического регламента Таможенного союза «О безопасности средств индивидуальной защиты (ТР ТС 019/2011)».

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что указанная в подразделе 5.2 Технического задания формулировка устанавливает необходимость предоставления одного из вышеуказанных документов, а также к выводу о неверном толковании Заявителем изложенных положений закупочной документации.

Вместе с тем запросов о разъяснения положений закупочной документации относительно требований подраздела 5.2 Технического задания в адрес Заказчика со

стороны Заявителя не поступало.

Кроме того, Комиссия считает необходимым отметить следующее.

Как указано ранее, в соответствии с требованиями закупочной документации указанные в подразделе 5.2 Технического задания документы необходимо представить в адрес Заказчика **при поставке товара, являющегося предметом Закупки.**

Исходя из изложенного, исполнение обязанности по предоставлению вышеописанных документов является бременем **победителя** закупочной процедуры и находится в поле ответственности **поставщика** товара, являющегося предметом Закупки, что также подтверждает возможность участия Заявителем в рассматриваемой конкурентной процедуре.

Кроме того, на вопрос Комиссии Заявитель пояснил, что обладает сертификатом соответствия требованиям Технического регламента Таможенного союза «О безопасности средств индивидуальной защиты» (ТР ТС 019/2011), что также исключает факт ущемления интересов относительно возможности участия в Закупке, а также исполнения договора в случае победы в закупочной процедуре.

В отношении довода Заявителя о том, что действующий сертификат соответствия требованиям Закона № 123-ФЗ имеет только один самоспасатель - «Гарант-1» производства ООО «Навигатор-Т», следовательно, в описании предмета Закупки Заказчиком установлены требования, полное соответствие которым может быть обеспечено только при поставке одной модели товара (самоспасатель фильтрующий «Гарант-1») конкретного производителя (ООО «Навигатор-Т»), Комиссией установлено следующее.

Так, в соответствии с протоколом от 27.09.2022 № 9-Ф091402-08/746 заседания закупочной комиссии по рассмотрению первых частей заявок до участия в Закупке допущен 1 участник, которым к поставке предложен газодымозащитный комплект «Зевс 15У» изготовителя **ОАО «ЭХМЗ ИМ.Н.Д. Зелинского»**, действующий **Сертификат соответствия требованиям Технического регламента Таможенного союза «О безопасности средств индивидуальной защиты (ТР ТС 019/2011)»** на газодымозащитный комплект «Зевс 15У».

На основании изложенного закупочной комиссией Заказчика принято решение о соответствии заявки (первой части) данного участника требованиям закупочной документации, что также свидетельствует о том, что участнику была понятна формулировка о требовании предоставления документов, указанная в подразделе 5.2 Технического задания, а доводы Заявителя об установлении Заказчиком требования о предоставлении документа, ограничивающего конкуренцию, поскольку соответствует действующий сертификат соответствия требованиям Закона № 123-ФЗ

имеет только один самоспасатель - «Гарант-1» производства ООО «Навигатор-Т», не находят своего подтверждения и опровергаются фактическими обстоятельствами дела.

На основании изложенного в действиях Заказчика Комиссией не установлено нарушений, приводящих к необоснованному ограничению конкуренции по отношению к участникам закупки.

При этом Комиссия отмечает, что требование о предоставлении документов, указанных в пункте 5.2 Технического задания установлено к исполнителю.

Необходимо отметить, что Заявитель доказательств, опровергающих установленные обстоятельства не представил, равно как не представил действительных доказательств нарушения своих прав и невозможности подачи заявки на участие оспариваемыми требованиями.

Заявителем в материалы дела также не представлено доказательств, что положения пункта 5.2 Технического задания включены с целью создания преимуществ конкретному лицу.

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, 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 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – 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.

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

**РЕШИЛА:**

1. Признать жалобу «...» на действия «...» при проведении Закупки необоснованной.

2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмом Московского УФАС России от 20.09.2022 № НП/49013/22.

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