

## **РЕШЕНИЕ**

**по делу № 077/07/00-7145/2024 о нарушении**

**процедуры торгов и порядка заключения договоров**

**04.06.2024 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 АО «БТК Групп» в лице <...>, действующей на основании доверенности от 24.01.2024 № 11-В2В, представителя АО «ОДК» в лице <...>, действующего на основании доверенности от 14.12.2023 № 330,

рассмотрев жалобу АО «БТК Групп» (далее — Заявитель) на действия АО «ОДК» (далее — Заказчик) при проведении закрытого конкурса в электронной форме без квалификационного отбора одноэтапного на право заключения договора на поставку спецодежды, спецобуви и средств индивидуальной защиты для нужд ПК «Салют» АО «ОДК» и филиалов АО «ОДК» «ОМО им. П.И. Баранова», «ВМЗ «Салют», МКБ «Горизонт» и «НИИД» (реестровый № 32413584775, 240000144800418, 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.**

**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.

Частью 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 жалобы нарушение со стороны Заказчика при проведении закупочной процедуры выразилось в ненадлежащем формировании Закупочной документации (далее — Документация), а именно Заказчиком, по мнению Заявителя, в проекте договора установлены необоснованно короткие сроки поставки товара (20 рабочих дней с даты подписания спецификации).

Как следует из доводов жалобы, Заявитель отмечает, что осуществление поставки в течение 20 рабочих дней в соответствии со спецификацией невозможно, поскольку 10 дней из них уходит на согласование контрольных образцов товара, в связи с чем срок поставки сокращается до 10 рабочих дней.

При этом Заявитель указывает на то, что в установленный срок невозможно произвести товар в необходимом объеме ввиду длительных сроков расходных материалов.

Также, Заявитель отмечает, что в Закупочной документации отсутствует детализированный порядок заключения спецификации, в том числе в части даты и срока заключения спецификации, а также условия об объеме товара, поставляемого в рамках одной спецификации.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения и истребованные антимонопольным органом 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 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.

В силу части 5 статьи 4 Закона о закупках при осуществлении закупки в единой информационной системе, на официальном сайте, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Федеральным законом, размещаются извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в такие извещение и документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые при осуществлении закупки, итоговый протокол, иная дополнительная информация, предусмотренная в соответствии с частью 6 настоящей статьи (далее - информация о закупке). В случае, если при заключении и исполнении договора изменяются количество, объем, цена закупаемых товаров, работ, услуг или сроки исполнения договора по сравнению с указанными в итоговом протоколе, не позднее чем в течение десяти дней со дня внесения изменений в договор в единой информационной системе размещается информация об изменении договора с указанием измененных условий. При закупке у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) информация о такой закупке, предусмотренная настоящей частью, может быть размещена заказчиком в единой информационной системе в случае, если это предусмотрено положением о закупке.

Заказчиком на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (далее — ЕИС) (<https://zakupki.gov.ru>) 08.05.2024 была размещена информация о проведении Закупки.

Начальная (максимальная) цена договора: 3 360 000,00 рублей.

Дата начала подачи заявок – 08.05.2024.

Дата и время окончания срока подачи заявок – 14.06.2024 (10:00).

Дата рассмотрения заявок – 20.06.2024.

Дата подведения итогов – 27.06.2024.

Согласно пункту 13.1 договор вступает в силу с момента его подписания и действует до 31.12.2025 или до момента исполнения договора на сумму 279 144 791 (двести семьдесят девять миллионов сто сорок четыре тысячи семьсот девяносто один) рублей 45 копеек.

Согласно Документации и пояснениям Заказчика на заседании Комиссии договор является рамочным.

В соответствии с пунктом 2 Документации предметом Закупки является: поставка спецодежды, спецобуви и средств индивидуальной защиты для нужд ПК «Салют», АО «ОДК» и филиалов АО «ОДК» «ОМО им. П.И. Баранова», «ВМЗ «Салют», МКБ «Горизонт» и «НИИД».

**Согласно пункту 3.5 Проекта договора поставка товара производится в течение срока действия Договора на основании Спецификации(-ий) (форма - Приложение № 1 к Договору). С момента подписания Сторонами Спецификации Поставщик осуществляет поставку товара в течение 20 (двадцати) рабочих дней, если иной срок не согласован Сторонами в**

соответствующей Спецификации на поставку. Общая стоимость поставляемого товара, указанного в Спецификации(-ях), не должна превышать максимальную цену Договора, указанную в пункте 3.4 Договора.

Таким образом, указанный пункт проекта договора является диспозитивным, поскольку сторонами могут быть установлены иные поставки по каждой спецификации, учитывающего объем партии и специфику продукции в каждом конкретном случае. При этом указанным пунктом договора не установлены предельные сроки поставки.

При этом относительно довода Заявителя о сокращении срока поставки продукции до 10 рабочих дней Комиссия отмечает следующее.

В силу части 2 статьи 3.2 Закона о закупках любой участник конкурентной закупки вправе направить заказчику в порядке, предусмотренном настоящим Федеральным законом и положением о закупке, запрос о даче разъяснений положений извещения об осуществлении закупки и (или) документации о закупке.

В силу части 4 статьи 3.2 Закона о закупках разъяснения положений документации о конкурентной закупке не должны изменять предмет закупки и существенные условия проекта договора.

Согласно пункту 4.16 Проекта договора до начала осуществления поставки товара Поставщик предоставляет для утверждения Покупателю контрольные образцы по позициям № 43, 44, 45, 108, 116, 117, 118, 119, 120, 131, 143, 146, 159, 167, 168, 173, 174, 187, 188, 189, 190, 191 Технического задания (Приложение №3 к Договору). Контрольные образцы товара засчитываются в счет объема поставки и являются эталоном при приемке товара, в случае если контрольные образцы не соответствуют установленным требованиям, Поставщик в течение 10 (десяти) календарных дней обязан устранить замечание и предъявить Покупателю новые образцы. При трехкратном предъявлении несоответствующих образцов Покупатель в праве отказаться от исполнения договора.

В соответствии с пунктом 4.17 Проекта договора покупатель в течение 10 (десяти) рабочих дней оценивает образец на предмет соответствия требованиям договора и утверждает его, либо направляет в адрес Поставщика претензию о его несоответствии требованиям договора. При этом Покупатель оставляет за собой право, в целях проверки соответствия качества Товара, направить контрольные образцы на независимую экспертизу.

4.18. Поставляемый Товар должен быть идентичен контрольным образцам, согласованным с Покупателем.

Заявителем был направлен запрос в адрес Заказчика о возможности внесения изменений в Документацию (договор поставки) в части замены указанных сроков на реальные сроки поставки и/или внесения в договор сведений о количестве спецификаций, сроках их заключения и объемах поставки по каждой спецификации (с обозначением реальных сроков поставки).

Заказчик в разъяснениях, опубликованных 27.05.2024 на электронной торговой площадке ООО «АСТ ГОЗ», отметил, что в рамках требований договора согласование Покупателем контрольных образцов осуществляется до момента заключения спецификаций и указанный в договоре срок согласования контрольных образцов (10 дней) не входит в установленный срок поставки товара (20 рабочих дней с момента утверждения спецификаций). Предоставление Поставщиком контрольных образцов предусмотрено для осуществления контроля соответствия товара техническому заданию и последующего формирования спецификаций.

Таким образом, из содержания разъяснений документации о закупке следует, что

согласование покупателем контрольных образцов также может осуществляться до момента заключения спецификаций, и указанный в договоре срок согласования контрольных образцов - 10 дней не входит в установленный срок поставки товара.

Доказательства наличия противоречий в документации Заявителем не предоставлены.

Учитывая изложенное, Комиссия приходит к выводу, что доводы Заявителя о сокращении срока поставки до 10 рабочих дней ввиду необходимости согласования контрольных образцов, основывается на неверном толковании положений проекта договора, в связи с чем являются необоснованными.

Относительно довода Заявителя о том, что осуществление поставки в срок не представляется возможным в виду временных затрат на закупку расходного материала и производство товара, Комиссия отмечает следующее.

Заявителем в составе жалобы представлены письма от производителей ООО «БТК Текстиль», ООО «СТК Производственная компания», ООО «С2 ГРУПП», АО «Родники-Текстиль», АО «Прядильно-ниточный комбинат им. С.М. Кирова», ООО «Проярнс», ООО «Триумф», ООО «Конфил Пром», ОАО «Лента», ИП Марук, ООО «ТК»МирЛайт», согласно которым сроки поставки расходного материала, превышают 30 дней, в связи с чем, по мнению Заявителя, установленный срок поставки является неисполнимым, поскольку Заявитель не успеет изготовить и поставить продукцию в течение 20 рабочих дней.

Вместе с тем, как отметил Заказчик, единовременная закупка всего объема товара, предусмотренного договором, в рамках одной спецификации им не планируется, поскольку спецодежда приобретается для обеспечения работников, трудоустройство которых планируется до 31.12.2025, и должна соответствовать антропометрическим данным таких работников, которые не могут быть заранее известны заказчику на этапе заключения договора.

Вместе с тем, Комиссия отмечает, что договор по результатам Закупки заключается на поставку спецодежды, спецобуви и средств индивидуальной защиты для нужд ПК «Салют» АО «ОДК» и филиалов АО «ОДК» «ОМО им. П.И. Баранова», «ВМЗ «Салют», МКБ «Горизонт» и «НИИД», а не на изготовление необходимого товара, в связи с чем, указанные обстоятельства не могут свидетельствовать о невозможности исполнения договора в установленный Документацией срок.

Относительно довода Заявителя об отсутствии детализированного порядка заключения спецификации, в том числе в части даты и срока заключения спецификации, а также условия об объеме товара, поставляемого в рамках одной спецификации, Комиссия сообщает следующее.

Вместе с тем Комиссией установлено, что согласно пункту 3.5 проекта договора спецификация предполагает согласование условий поставки между заказчиком и поставщиком. При этом срок поставки начинает течь после подписания спецификации сторонами, что свидетельствует о достижении сторонами договора соглашения об условиях поставки, в том числе объеме и сроках.

Таким образом, пункт 3.5 проекта договора исключает возможность Заказчика произвольно в одностороннем порядке создать для поставщика обязательства по поставке конкретной партии продукции в определенный срок.

При этом согласно разъяснениям заказчика, опубликованным 27.05.2024 на электронной торговой площадке ООО «АСТ ГОЗ», спецодежда приобретается для обеспечения работников, трудоустройство которых планируется до 31.12.2025, и должна соответствовать

антропометрическим данным таких работников, которые не могут быть заранее известны заказчику на этапе заключения договора, в связи с чем единовременное оформление спецификации на полный объем продукции по договору не представляется возможным.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что отсутствие детализированного порядка заключения спецификации не приводит к нарушению прав Заявителя, а также не приводит к ограничению конкуренции.

Заявителем не представлено доказательств свидетельствующих об объективной невозможности подготовки спецификации в соответствии с положениями Документации Заказчика.

При этом Комиссия принимает во внимание, что действительных доказательств, подтверждающих нарушение прав Заявителя оспариваемыми требованиями, Заявителем Комиссии не представлено.

Кроме того, Заявитель не может спорить с такой потребностью и самостоятельно определять, какие именно условия договора необходимо установить и являются значимыми при приобретении товара.

В пункте 6 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 16.05.2018) Верховным Судом Российской Федерации указано, что уменьшение числа участников закупки в результате предъявления к ним требований само по себе не является нарушением принципа равноправия, если такие требования предоставляют заказчику дополнительные гарантии выполнения победителем закупки своих обязательств и не направлены на установление преимуществ отдельным лицам либо на необоснованное ограничение конкуренции.

Сама по себе невозможность участия в закупке отдельных хозяйствующих субъектов, не отвечающих предъявленным Заказчиком требованиям, также не означает, что действия Заказчика повлекли необоснованное ограничение конкуренции.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом целевого и экономически эффективного расходования денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализации мер, направленных на сокращение издержек заказчика.

Кроме того, следует отметить, что принцип равноправия в силу пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках предполагает недопустимость предъявления различных требований к участникам закупки, находящимся в одинаковом положении, в отсутствие к тому причин объективного и разумного характера.

Одной из целей Закона о закупках является удовлетворение потребностей заказчиков в удовлетворении нужд в товарах, работах, услугах, в том числе для целей коммерческого использования, с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств (ч. 1 ст. 1 Закона о закупках).

Из взаимосвязи положений Закона о закупках следует, что заказчики, осуществляющие закупку по правилам данного закона должны таким образом определить требования к закупаемым товарам, работам, услугам, чтобы, с одной стороны, повысить шансы на приобретение товара/оказание услуг именно с теми характеристиками, которые им необходимы, соответствуют их потребностям, а с другой стороны, необоснованно не ограничить количество участников закупки.

Таким образом, поскольку требования, установленные Заказчиком, в равной мере относятся ко всем хозяйствующим субъектам, имеющим намерение принять участие в закупке, не приводят к нарушению антимонопольных запретов, то нарушения положений приведенных норм Закона о закупках отсутствуют.

Таким образом, на основании изложенного, Управление приходит к выводу, что доводы Заявления не подтверждаются фактическими обстоятельствами дела и представленными материалами.

На основании изложенного Комиссия приходит к выводу, что само по себе наличие спорного условия относительно сроков поставки продукции не свидетельствует о нарушении Закона о защите конкуренции и прав Заявителя.

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, Комиссия приходит к выводу необоснованности доводов жалобы.

Доводы Заявителя, изложенные в дополнениях к жалобе от 31.05.2024, не принимаются и не подлежат оценке Комиссией, поскольку в силу части 13 статьи 3 Закона о закупках рассмотрение жалобы антимонопольным органом должно ограничиваться только доводами, составляющими предмет обжалования, в связи с чем указание Заявителем на новые обстоятельства не могут быть приняты ввиду ограничений, установленных частью 13 статьи 3 Закона о закупках.

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

**РЕШИЛА:**

1. Признать жалобу АО «БТК Групп» (ИНН: 7816043890; ОГРН: 1027807989879) на действия АО «ОДК» (ИНН: 7731644035; ОГРН: 1107746081717) при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмом Московского УФАС России от 29.05.2024 № ЕП/21208/24.

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