

## РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-4299/2023 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

06.04.2023

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 «.....», «.....»,

рассмотрев жалобу «.....» (далее также - Заявитель) на действия «.....» (далее также - Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку твердого и жидкого мыла для нужд ГУП «Мосводосток» (реестровый № 32312160322, 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 выразилось в том, что Заявителю был направлен на подпись проект договора, который содержал отличные от документации единицы измерения необходимого к поставке товара, а именно в Приложении № 2 Технического задания к договору Заказчик указал по позиции «Мыло туалетное твердое» единицу измерения — килограммы, а по позиции «Крем-мыло жидкое с дозатором» единицу измерения — штука.

По мнению Заявителя, данное условие в проекте договора противоречит требованиям документации и законодательству о Закупках, поскольку, как указывает Заявитель, в проекте договора единица измерения поставляемого товара должна быть указана за штуку.

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.

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.

При закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки (пункт 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках).

В соответствии с пунктом 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе установленные заказчиком требования к качеству, техническим характеристикам товара, работы, услуги, к их безопасности, к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы и иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

В силу 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. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

Как следует из материалов дела, Заказчиком 06.03.2023 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (далее — ЕИС) (<https://zakupki.gov.ru>), была размещена информация о проведении Закупки.

Начальная (максимальная) цена договора установлена в размере 2 900 000,00 руб. (Два миллиона девятьсот тысяч рублей 00 копеек), в т.ч. НДС: 20% - 483 333,33 руб. (Четыреста восемьдесят три тысячи триста тридцать три рубля 33 копейки).

Предмет договора: Поставка твердого и жидкого мыла для нужд ГУП «Мосводосток».

В соответствии с протоколом подведения итогов от 17.03.2023 № 32312160322-4 победителем признан участник ООО «Торговый дом «Махим».

Согласно представленным сведениям, 22.03.2023 Заказчик направил в адрес Заявителя проект договора на подпись.

Вместе с тем 24.03.2023 Заявитель направил проект разногласий Заказчику и указал на ошибку в единицах измерения, поскольку Заказчиком в перечне поставляемого товара единица измерения по позиции «Мыло туалетное твердое» была указана в килограммах, а по мнению Заявителя единица измерения должна быть указана в штуках.

Заказчик 27.03.2023 направил повторно проект договора Заявителю на подпись, однако единицы измерения остались неизменными.

Комиссия, изучив представленные сторонами сведения и документы, установила следующее.

Согласно Приложению № 1 Технического задания, товары должны иметь следующие характеристики:

Мыло туалетное жидкое	Вид ароматической отдушки: Нейтральная. Вид упаковки товара: Флакон. Водородный показатель pH: $\geq 4.5 \leq 8.0$ . Для использования в диспенсере: Нет. Для удаления пятен: Нет. Крем-мыло: Да. Мыло детское: Нет. Мыло концентрированное: Нет. Мыло-пена: Нет. Наличие антибактериального компонента: Да. Наличие ароматической отдушки: Да. Наличие дозатора: Да. <b>Объем тары: <math>\geq 500 &lt; 1000 \text{ см}^3</math>; ^мл.</b> Очищающая способность: Высшая.
Мыло туалетное твердое	Вид ароматической отдушки: Нейтральная. Для удаления пятен: Нет. Крем-мыло: Нет. Марка мыла : Экстра (Э). <b>Масса нетто: Равно 100 г.</b> Наличие антибактериального компонента: Нет. Наличие ароматической отдушки: Да. Наличие обертки: Да.

При этом в Приложении № 2 к Техническому заданию указано, что перечень поставляемого товара составляется Заказчиком на этапе заключения Контракта.

Кроме того, на сайте ЕИС в составе закупочной документации Заказчиком размещен файл с расчетом начальной максимальной цены договора в котором указано, что определение начальной (максимальной) цены Единицы товара

произведено с использованием метода анализа рыночной стоимости закупаемых товаров, работ, услуг, а также были указаны следующие единицы измерения необходимого к поставке товара:

№ п/п	Наименование	Ед. изм.	Поставщик 1, КП № 27/02 от 15.02.2023	Поставщик 2, КП № 15- 367/М от 15.02.2023	Поставщик 3, КП № 30-02- 23 от 15.02.2023	Средняя цена, руб., в т.ч. НДС 20%
1	Крем-мыло жидкое с дозатором 500 мл.	шт.	132,00	150,80	138,60	140,47
2	<b>Мыло туалетное твердое экстра 100 гр.</b>	кг	250,00	276,00	262,50	262,83
	ИТОГО		382,00	426,80	401,10	403,30

Исходя из вышеуказанного следует, что начальная (максимальная) цена контракта формировалась Заказчиком по позиции «Крем-мыло жидкое с дозатором» в единицах измерения за штуку, а по позиции «Мыло туалетное твердое экстра» в качестве единицы измерения использовались килограммы.

Таким образом, совокупность указанных выше обстоятельств свидетельствует о том, что единица измерения товара за «Мыло туалетное твердое экстра» измеряется в килограммах, а не в штуках, как указывает Заявитель.

Учитывая положения документации, а также расчет начальной максимальной цены договора Заявителем не приведено доказательств того, что единица измерения по позиции «Мыло туалетное твердое экстра» должна быть указана в штуках, а не в килограммах.

При таких обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу, что довод жалобы Заявителя не нашел своего фактического подтверждения действительного нарушения прав Заявителя, поскольку достаточных и достоверных доказательств тому представлено не было, а сами доводы являются субъективной оценкой Общества.

Комиссией также установлено, что Заявитель до подачи заявки на участие в закупке запросы о разъяснении положений закупочной документации в части уточнения единиц измерения необходимого к поставке товара в адрес Заказчика не направлял.

Заявитель конклюдентно согласился (часть 1 статьи 8 ГК РФ) на все условия документации в момент подачи им заявки на участие в Закупке.

Следовательно, подавая заявку на участие в закупке, участник фактически подтверждает, что он ознакомлен и согласен со всеми требованиями документации, а также условиями содержащимися в документации.

В этой связи, основываясь на совокупности представленных в Управление

сведений, Комиссия приходит к выводу о недоказанности Заявителя в части неправомерности указания Заказчиком единицы измерения в килограммах по позиции «Мыло туалетное твердое экстра», а также об обязанности указания единицы измерения по указанной позиции в штуках.

В связи с вышеизложенным, Комиссия Управления оценивая действия Заказчика на предмет соблюдения требований Закона о закупках, а также требований документации, не находит оснований для выводов о наличии в действиях Заказчика нарушений действующего законодательства.

При таких обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу о необоснованности доводов жалобы Заявителя.

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 (п. 3 ст. 1 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 «.....» (ОГРН: «.....», ИНН: «.....») на действия «.....» (ОГРН: «.....», ИНН: «.....») при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмом Московского УФАС России от 31.03.2023 № НП/14067/23.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его принятия.