

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-3504/2023 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

23.03.2023 г. Москва

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

Председательствующего Комиссии:

<...> — **главного государственного инспектора отдела антимонопольного контроля торгов,**

членов Комиссии:

<...> — **ведущего специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля торгов,**

<...> — **специалиста 1 разряда отдела антимонопольного контроля торгов,**

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей АО «Мосводоканал» и ООО «Юнитрейд»,

рассмотрев жалобу ООО «Фортес» (далее - Заявитель) на действия ООО «Юнитрейд» на действия АО «Мосводоканал» при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку смолы ионообменной для нужд АО «Мосводоканал» в 2023 году (реестровый № 32312140017, далее — Закупка),

в соответствии со статьями 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.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок 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, Заказчиком необоснованно отклонил заявку Заявителя, соответствующую требованиям документации.

Представитель Заказчик 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.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчика 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.

Частью 2 статьи 2 Закона о закупках установлено, что положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок определения и обоснования начальной (максимальной) цены договора, цены договора, заключаемого с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком), включая порядок определения формулы цены, устанавливающей правила расчета сумм, подлежащих уплате заказчиком поставщику (исполнителю, подрядчику) в ходе исполнения договора (далее - формула цены), определения и обоснования цены единицы товара, работы, услуги, определения максимального значения цены договора, порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 настоящего Федерального закона, порядок 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 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.

Согласно части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

Комиссией установлено, что 21.02.2023 Заказчиком на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок размещено извещение о проведении Закупки.

Протоколом рассмотрения первых частей заявок от 07.03.2023 № 32312140017-01 заявка Заявителя (№ 1019216) не допущена комиссией Заказчика на основании п. 13.4.4 Положения о закупках товаров, работ, услуг для нужд АО «Мосводоканал» в связи с несоответствием заявки на участие требованиям документации о закупке: в Техническом предложении участника по позиции № 1 предложен сильнокислотный катионит (смола ионообменная), эффективный размер зерен: 0,40-0,55 мм, требуется техническим заданием аукционной документации сильнокислотный катионит (смола ионообменная), эффективный размер зерен: $\geq 0,65 \leq 0,85$ мм.

В силу пункта 13.4.4 Положения о закупках товаров, работ, услуг для нужд АО «Мосводоканал» в случае несоответствия заявки на участие требованиям документации о закупке, в том числе наличия в таких заявках предложения о цене договора, превышающей установленную начальную (максимальную) цену договора, либо срок выполнения работ (оказания услуг, поставки товара) превышает срок, установленный документацией о закупке.

Техническим заданием к Закупочной документации установлены требования к

характеристикам товара.

В соответствии с Перечнем объектов закупки (Приложение №1 к Техническому заданию) предусмотрены следующие требования:

СМОЛЫ ИОНООБМЕННЫЕ

Сильнокислотный катионит (смола ионообменная)

Характеристики:

Вид катионита: Сильнокислотный.

Вид смолы ионообменной по заряду иона: Катионит.

Ионная форма смолы ионообменной: Водородная.

Коэффициент однородности: Равно 1.7.

Масса нетто: $\geq 25 \leq 30$ кг.

Массовая доля влаги: $\geq 44 \leq 48$ %.

Нормативный технический документ,

устанавливающий требования к химическому

продукту: ГОСТ 20298-74. Государственный

стандарт Союза ССР. Смолы ионообменные.

Катиониты. Технические условия.

Осмотическая стабильность: Больше или равно 80 %.

Плотность насыпная, г/см³: Больше или равно 850.

Полная статическая обменная емкость, ммоль/см³

(мг-экв/см³): $\geq 1.8 \leq 2.0$.

Применение для очистки систем питьевого

водоснабжения: Да.

Рабочая температура: Меньше или равно 140 (0*)С.

Рабочий диапазон pH: $\geq 6 \leq 10$.

Размер зерен: $\geq 0.3 \leq 1.2$ мм.

Содержание рабочей фракции: Больше или равно 95 %.

Сорт катионита: Высший.

Стабильный диапазон pH: $\geq 0 \leq 14$.

Структура смолы ионообменной: Гелевая.

Функциональная группа смолы ионообменной:

Сульфогруппа.

Цвет зерен: Светло-желтый; Желтый; Светло-серый;

Темно-коричневый.

Эффективный размер зерен: $\geq 0.65 \leq 0.85$ мм.

Вместе с тем, как следует из предложения Заявителя, в отклоненной заявке указано, что Заявителем **предлагается эффективный размер зерен: 0,40-0,55 мм.**

На заседании Комиссии представитель Заявителя согласился, что указанная характеристика не соответствует показателям, установленным в Техническом задании, однако свои действия Заявитель считает допустимыми, поскольку спорные параметры указаны в соответствии с ГОСТ 20298-74. Государственный стандарт Союза ССР. Смолы ионообменные.

Как пояснил Заказчик, в соответствии с пункт 8.1. Положения о закупке при осуществлении закупок Заказчики применяют типовые формы документов, утвержденные Межведомственной рабочей группой по проверке обоснованности заявленных потребностей.

Смола ионообменная является стандартизированной позицией ЕАИСТ, закупка которой производится в соответствии со стандартизированным Техническим заданием.

Аукционная документация на право заключения договора на поставку смолы ионообменной для нужд АО «Мосводоканал» в 2023 году включает стандартизированное Техническое задание, в котором указаны все основные требования к техническим характеристикам смолы в соответствии с ЕАИСТ.

Вместе с тем, ГОСТ 20298-74 в Техническом задании указан для определения требований к контролю качества поставляемой продукции (в ГОСТ указаны методы испытаний), маркировки, упаковки, транспортировки, хранения, правил приемки, хранения.

При этом, как пояснил Заказчик, все качественные характеристики смолы, отличающиеся от ГОСТ, приведены в Техническом задании отдельно, что допускается стандартизированным Техническим заданием. Марка смолы в Техническом задании не указана. Для поставки подходит любая смола, соответствующая требованиям Технического задания.

Также Заказчик считает, что предлагаемый Заявителем товар не удовлетворяет потребность Заказчика, поскольку Заявителем к поставке предлагается смола ионообменная КУ-2-8 Н (Высший сорт), имеющая эффективный размер зерен 0.4-0.55 мм, когда, как Заказчику согласно Техническому заданию необходим товар с эффективным размером зерен - $\geq 0.65 \leq 0.85$ мм.

Вместе с тем Комиссия отмечает, что в свою очередь, Заявитель на момент подачи

заявки положения документации не оспаривал, с запрос разъяснений в адрес Заказчика не обращался, тем самым согласился с установленными требованиями.

Комиссия отмечает, что 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).

Комиссия также считает необходимым отметить, что 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.

Требование о предоставлении товара с соответствующими техническими характеристиками и параметрами в **равной мере ко всем участникам закупки**, а равно у Заявителя не имелось оснований для непредставления указанных сведений.

Учитывая, что заявка Заявителя не соответствует требованиям Закупочной документации, Комиссия считает решение комиссии по закупкам об отклонении заявки Заявителя правомерным, принятым в соответствии с требованиями документации и требований Закона о закупках.

При этом Комиссия считает необходимым отметить, что в силу части 8 ГК РФ, подавая заявку на участие в Закупке, Заявитель конклюдентно согласился с условиями проведения конкурентной процедуры, в том числе порядком оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, а равно принял на себя риски по отклонению заявки в случае её несоответствия требованиям Закупочной документации.

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 Закона о закупках, 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 конкретных фактических обстоятельств, установленных на заседании и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу о необоснованности жалобы.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Юнитрейд» (ИНН:7604358987; ОГРН:1197627019281) на действия АО «Мосводоканал» (ИНН:7701984274; ОГРН:1127747298250) при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмом Московского УФАС России от исх. от 20.03.2023 № НП/11848/23.

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