

## РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-22480/2021 о нарушении  
процедуры торгов и порядка заключения договоров

20.12.2021 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 «АСТ  
сервис», МАДОУ «Образовательный центр «Успех»;

в отсутствие представителей ООО «ЕСТП», извещенных надлежащим образом  
письмом Московского УФАС России от 14.12.2021 № НП/76512/21,

рассмотрев жалобу ООО «АСТ сервис» (далее — Заявитель) на действия МАДОУ  
«Образовательный центр «Успех» (далее — Заказчик) при проведении конкурса в  
электронной форме на право заключения договора на поставку продуктов питания  
в 2022-2023 гг. для МАДОУ «Образовательный центр «Успех» (реестровый  
№32110797047, далее - Закупка) (далее - Жалоба),

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.

Согласно доводам жалобы, Заявитель оспаривает отклонение заявки в ходе  
проведения закупочной процедуры.

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 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.

В ходе рассмотрения жалобы установлено следующее.

09.11.2021 Заказчиком на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок <http://zakupki.gov.ru> размещено извещение № 32110797047 о проведении конкурса на поставку продуктов питания в 2022-2023 гг. для МАДОУ «Образовательный центр «Успех».

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.

При проведении Закупки Заказчик руководствовался нормами Закона о закупках и Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд муниципального автономного дошкольного образовательного учреждения «Образовательный центр «Успех» (далее – Положение).

Комиссия Заказчика в соответствии с Протоколом рассмотрения заявок № 32110797047 от 26.11.2021 рассмотрела заявки на участие в конкурсе в электронной форме на соответствие требованиям, установленным документацией конкурса в электронной форме, и приняла решение отклонить — 1 заявку, допустить — 1 заявку.

Заявителю было отказано в допуске на основании пункта 5.2.3 раздела I.2 закупочной документации.

В соответствии с пунктом 5.2.3 закупочной документации участник конкурса в электронной форме не допускается к участию в нем в случае:

- 1) несоответствия требованиям, установленным в закупочной документации;
- 2) несоответствия заявки требованиям Закупочной документации, в т.ч. требованиям к содержанию, форме, оформлению (в случае, если формы являются обязательными) и составу заявки на участие в процедуре закупки, в том числе при наличии в заявке предложения о цене единицы товара, превышающей начальную (максимальную) цену единицы товара, а также цене договора, превышающей максимальное значение цены договора;
- 3) представления в составе заявки на участие в процедуре закупки ложных и (или) недостоверных сведений об участнике процедуры закупки и (или) привлекаемых соисполнителях (субподрядчиках, субпоставщиках) и (или) о товарах, работах, услугах, предлагаемых участником закупки;
- 4) непредставления документов, сведений, установленных в закупочной документации;
- 5) участник закупки не предоставил обеспечение заявки на участие в закупке (в т.ч. непредоставления документа или копии документа, подтверждающего внесение денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в закупке, а также в

случае не поступления денежных средств, внесенных в качестве обеспечения заявки на участие в закупке на счет Заказчика в срок, установленный закупочной документацией, если требование обеспечения заявок указано в закупочной документации, непредоставления банковской гарантии, несоответствие банковской гарантии требованиям, установленным документацией о закупке).

Также на основании пункта 5.2.4 закупочной документации при выявлении хотя бы одного из фактов, перечисленных в пункте 5.2.3 настоящей статьи, комиссия по закупкам обязана отстранить допущенного участника от процедуры закупки на любом этапе ее проведения до момента заключения договора. В этом случае комиссией по закупкам составляется протокол отстранения от участия в процедуре закупки.

Разделом 3.3 закупочной документации установлены требования к заявке и документам, входящим в состав заявки на участие в конкурсе в электронной форме.

В частности, в соответствии с пунктом 3.3.3.8 установлено требование о предоставлении решения об одобрении уполномоченным органом юридического лица или уполномоченным государственным органом совершения крупной сделки либо копия такого решения в случае, если требование о необходимости наличия такого решения для совершения крупной сделки установлено законодательством Российской Федерации, учредительными документами юридического лица и если для участника закупки поставка товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом договора, или внесение денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в закупке, обеспечения исполнения договора являются крупной сделкой или справки (письмо) о том, что для участника закупки указанная сделка не является крупной. Документы (решение об одобрении крупной сделки или прилагаемая справка (письмо)) должны содержать указание на предмет закупки и максимальное значение цены договора.

В свою очередь, Заказчик указывает, что в составе заявки Заявителя приложено решение от 22.11.2021 № 172 об одобрении крупной сделки с нарушением установленных требований:

- отсутствует одобрение крупной сделки на внесение денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в закупке;

- отсутствует одобрение крупной сделки на внесение обеспечения исполнения договора.

При этом Заказчик указывает, что Заявитель не предоставил письмо, что для него указанные сделки не являются крупными.

Комиссия отмечает следующее.

Согласно решению от 22.11.2021 № 172, единственный участник утверждает совершение сделки, заключаемой путем участия в закупочной процедуре с начальной (максимальной) ценой договора 84 566 132, 00 рубля.

Разделом 4.4. закупочной документации установлен порядок обеспечения заявки.

В пункте 4.4.2 указано, что в случае, если Заказчиком было установлено требование

обеспечения заявки, такое обеспечение представляется участником закупки в размере, указанном в Информационной карте конкурса в электронной форме, в виде безотзывной банковской гарантии или внесения денежных средств на счет электронной торговой площадки. Способ обеспечения исполнения договора из перечисленных в настоящей части способов определяется таким участником самостоятельно.

Информационной картой установлено, что размер обеспечения заявки на участие в конкурсе в электронной форме: 5 % от максимального значения цены договора, что составляет 4 288 306 (Четыре миллиона двести восемьдесят восемь тысяч триста шесть) рублей 60 копеек.

Между тем, пунктом 4.4 информационной карты установлен порядок предоставления обеспечения исполнения договора .

Обеспечение заявки на участие в конкурсе в электронной форме представляется одновременно с заявкой.

Обеспечение заявки может быть представлено Участником в виде безотзывной банковской гарантии или внесения денежных средств на счет электронной торговой площадки.

В случае, если обеспечение заявки представляется в виде денежных средств, таковые средства должны быть перечислены на счет электронной торговой площадки.

В случае, если обеспечение заявки представляется в виде банковской гарантии, таковая гарантия должна соответствовать требованиям, установленным Гражданским кодексом Российской Федерации и закупочной документации конкурса в электронной форме.

Согласно пунктам 5.4, 7.2 закупочной документации, размер обеспечения исполнения договора составляет 10 % от максимального значения цены договора, что составляет 8 456 613 (Восемь миллионов четыреста пятьдесят шесть тысяч шестьсот тринадцать) рублей 20 копеек.

Таким образом, Комиссия обращает внимание, что общая сумма обеспечения заявки и обеспечения договора составляет в итоге сумму меньше НМЦД.

Между тем, комиссия вновь подчеркивает, что в решении от 22.11.2021 № 172 утверждается сделку на сумму НМЦД.

Следовательно, в рассматриваемом случае отдельные одобрения крупной сделки на внесение денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в закупке и на внесение обеспечения исполнения договора не требовались, поскольку общая сумма обеспечения не превышает НМЦД, исходя из целеполагания установления обеспечения обязательств в соответствии с действующим законодательством.

В свою очередь, Законом о закупках в целях обеспечения единства экономического пространства, создания условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в части 2 статьи 1 названного Закона, в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями

цены, качества и надежности, эффективного использования денежных средств, расширения возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ и услуг для нужд заказчиков и стимулирования такого участия, развития добросовестной конкуренции, обеспечения гласности и прозрачности закупки, предотвращения коррупции и других злоупотреблений установлены общие принципы и основные требования к закупке товаров, работ, услуг.

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. 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.

Закупочная процедура представляет собой совокупность действий заказчика, направленных на определение в порядке, установленном в положении о закупке, контрагента, с которым в последующем может быть заключен договор на лучших для заказчика условиях с точки зрения цены, качества и надежности закупаемых товаров (работ, услуг).

Комиссия, изучив представленные документы, отмечает, что заявка Заявителя отклонена по данному основанию проведена с нарушением принципов равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, установленных в пункте 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, а также в нарушение положений закупочной документации.

При таких обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу о несоответствии действий Заказчика требованиям, установленным частью 6 статьи 3, а также пунктом 2 части 1 статьи 3 закона о закупках.

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу об обоснованности данного довода жалобы.

В приложении 2 установлены начальные (максимальные) цены единиц товаров (спецификация), в частности:

- |       |  |               |
|-------|--|---------------|
| 1.147 | Злаковые батончики детские упаковка 12-25 г            | кг 70 726,00  |
| 1.148 | Злаковые батончики детские без сахара упаковка 12-40 г | кг 14 1188,00 |

В соответствии с Перечнем кодов видов продовольственных товаров в соответствии с общероссийским классификатором продукции по видам

экономической деятельности, облагаемых налогом на добавленную стоимость по налоговой ставке 10 процентов при реализации, утв. Постановлением Правительства РФ от 31.12.2004 № 908 «Об утверждении перечней кодов видов продовольственных товаров и товаров для детей, облагаемых налогом на добавленную стоимость по налоговой ставке 10 процентов» продукция для детского питания на зерновой основе с кодом классификатора 10.86.10.400 облагается НДС по ставке 10 %.

Комиссия обращает внимание, что в ценовом предложении Заявителя указана ставка НДС 20%.

Вместе с тем, Заявитель также указал сумму НДС «0» при предложении о цене единицы товара «0,01» руб., то есть фактически не предоставил сведения о величине НДС.

Комиссия отмечает, что предложение о цене единицы товара (в т.ч. НДС), указанное участником в размере «0,01», не может быть равным предложению о цене единицы товара без НДС, указанным участниками в размере «0,01» руб.

Соответственно, при величине снижения цены единицы товара, указанной участником в размере «100,00%», предложение о цене единицы товара должно быть равно 0.

На основании пункта 3.4.4 закупочной документации все расходы, связанные с исполнением договора, приобретением товаров, заработной платой, уплате налогов, сборов, расходов на таможенное оформление товаров, иных обязательных платежей, транспортные расходы, расходы погрузку-разгрузку, накладные расходы и все иные расходы, которые прямо не вытекают из договора, но непосредственно связаны с его исполнением, должны быть включены в цену договора, о чем Участник закупки должен предоставить сведения в Ценовом предложении. В случае отсутствия указания в Ценовом предложении, предложенным Участником закупки, на состав включаемых в него расходов, несоответствия включаемых Участником закупки расходов требованиям закупочной документации, соответствующий Участник закупки не допускается к участию в конкурсе в электронной форме. В случае, если в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации Участник закупки освобождается от уплаты НДС, то данные сведения должны быть представлены в Ценовом предложении, а также должно быть сделано указание на основание освобождения от уплаты НДС и должен быть предоставлен подтверждающий документ. Документом, подтверждающим применение Участником закупки упрощенной системы налогообложения, является утвержденная в Приложении № 7 к приказу ФНС России от 02.11.2012 № ММВ-7-3/829@ «Об утверждении форм документов для применения упрощенной системы налогообложения» Форма N 26.2-7. В случае, если Участник закупки применяет упрощенную систему налогообложения, то предложение о ценах единиц товаров предоставляется Участником закупки без учета НДС.

С учетом изложенного, Комиссия приходит к выводу об отсутствии в действиях Заказчика нарушений требований закупочной документации в рассматриваемой части.

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 жалобы по данному доводу.

Действительных доказательств, подтверждающих нарушение прав Заявителя установленными требованиями, Заявителем Комиссии не представлено.

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 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).

Кроме того, Заявитель конклюдентно согласился (п. 1 ст. 8 ГК РФ) на все условия Закупочной документации в момент подачи им заявок на участие в Закупке. В этой связи у Комиссии отсутствуют правовые основания к выявлению в действиях Заказчика нарушения требований действующего законодательства Российской Федерации о закупках, поскольку последний действовал в строгом соответствии с требованиями собственной Документации, которая не была оспорена Заявителями ни в административном, ни в судебном порядке.

Вместе с тем, в настоящем случае Комиссия не усматривает оснований для выдачи обязательного для исполнения предписания, поскольку установлено, что Заказчиком было правомерно установлено основание для отклонения заявки Заявителя.

Резюмируя изложенное, Комиссия усматривает в действиях Заказчика нарушение положений Закона о защите конкуренции и признает жалобу Заявителя частично обоснованной.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «АСТ сервис» (ОГРН: 1027739821306, ИНН: 7728256466) на действия МАДОУ «Образовательный центр «Успех» (ОГРН: 1125003005710, ИНН: 5046075752) при проведении Закупки частично обоснованной.
2. Установить в действиях МАДОУ «Образовательный центр «Успех» (ОГРН: 1125003005710, ИНН: 5046075752) нарушения части 6 статьи 3, а также пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.
3. Обязательное для исполнения предписание не выдавать.

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