

## **РЕШЕНИЕ**

**по делу № 077/07/00-8586/2023 о нарушении**

**процедуры торгов и порядка заключения договоров**

**03.07.2023 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 <...>», <...>,**

**рассмотрев жалобу <...> (далее — Заявитель) на действия <...> (далее - Заказчик) при проведении открытого аукциона среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме №<...> на право заключения договора <...>, 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 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.

Часть 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, заявка Заявителя была неправомерно отклонена от дальнейшего участия в закупке.

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.

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 31.05.2023 Заказчик в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 06.03.2022 № 301 «Об основаниях неразмещения в единой информационной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд сведений о закупках товаров, работ, услуг, информации о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), с которыми заключены договоры» на официальном сайте Оператора ЭТП (<https://www.rts-tender.ru/>) на сайте <https://www.rts-tender.ru/> разместил информацию о проведении Закупки.**

**Начальная (максимальная) цена договора: 59 438 876,59 руб.**

Комиссией установлено, что Заявителем подана заявка № 1.

Согласно пункту 1.2.1 протокола рассмотрения первых частей заявок от 21.06.2023 «заявка на участие в открытом аукционе № <...> отклоняется и в допуске к участию в открытом аукционе № <...> отказано следующему участнику:

Участнику № 3 на основании пункта 3.6.6.4 документации о закупке в связи с несоответствием технического предложения требованиям аукционной документации, а также на основании пунктов 3.6.6.1 и 3.6.7. документации о закупке в связи с наличием недостоверности информации, содержащейся в документах, представленных в составе заявки, а именно: В техническом предложении участника:

- по позициям 2 - 5 отсутствуют артикулы товара (невозможно определить характеристики, так как по маркировке ASTRA, предложенной участником, не соответствуют размеры);

- по позиции 17 участником предложено ведро Милих артикул 04010, высота 200 мм, на сайте производителя высота товара 270 мм».

Таким образом, Заказчик отклонил заявку Заявителя в связи с несоответствием предлагаемых товаров по позициям №№ 2 — 5 Техническому заданию, а также в связи с предоставлением недостоверных сведений по позиции № 17.

В свою очередь, Заявитель пояснил, что отклонение его заявки по указанным основаниям неправомерно, поскольку:

- по позициям №№2-5 — кроме наименования товара, технических и функциональных характеристик, производителя товара с указанием ИНН, гарантийного срока эксплуатации указана марка предлагаемого к поставке товара — LUXSTAHL;

- по позиции 17 — в заявке указаны наименование предлагаемого товара «Ведро пластмассовое МИЛИХ 04010», технические и функциональные характеристики, производитель с указанием ИНН, гарантийный срок эксплуатации.

Также Заявитель отмечает, что производитель предлагаемого к поставке товара -

ООО «МИЛИХ» - в письме от 02.06.2023 подтверждает указанные в заявке наименование и технические характеристики товара (позиция 17), а также готовность его производства и поставки в объеме, предусмотренном документацией.

Согласно пункту 3.14.5 аукционной документации заявка на участие в аукционе должна состоять из двух частей.

Первая часть аукционной заявки должна содержать описание поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом закупки в соответствии с требованиями приложения № 1.1 к аукционной документации, оформленное по форме приложения № 1.3 к аукционной документации. При этом не допускается указание в первой части аукционной заявки сведений об участнике аукциона, а также сведений о ценовом предложении.

В разделе 2 технического задания, являющегося Приложением №1.1 к аукционной документации, указано, что в техническом предложении участник должен указать информацию о предлагаемых товарах, соответствующих требованию технического задания аукционной документации по форме Приложения № 1.3. аукционной документации.

В приложении №1.3 к документации о закупке установлена форма технического предложения участника, состоящая из двух частей. В II части технического предложения указано, что в данной части участник должен указать информацию о предлагаемом товаре, в том числе информацию о производителе товара: для российского производителя – организационно-правовую форму, наименование и ИНН, для иностранного производителя – организационно-правовую форму, наименование и страну нахождения головного офиса.

Согласно пункту 3.1.2 документации о закупке к участию в закупке допускаются участники, соответствующие требованиям документации о закупке, заявки которых соответствуют требованиям технического задания, документации о закупке, представившие надлежащим образом оформленные документы, предусмотренные документацией о закупке.

В соответствии с пунктом 3.6.6.4 документации участник аукциона не допускается к участию в аукционе в случаях, установленных аукционной документацией, в том числе несоответствия аукционной заявки требованиям аукционной документации, в том числе:

- аукционная заявка не соответствует форме, установленной аукционной документацией, не содержит документов, иной информации согласно требованиям аукционной документации;
- документы не подписаны должным образом (в соответствии с требованиями аукционной документации);
- техническое предложение не соответствует требованиям аукционной документации.

В соответствии с пунктом 3.17.4 документации в случае поставки товаров в техническом предложении должны быть указаны марки, модели, наименования

предлагаемого товара по каждой номенклатурной позиции.

В силу пункта 3.6.6.1 документации участник аукциона не допускается к участию в аукционе в случаях, установленных аукционной документацией, в том числе непредставления определенных аукционной документацией документов и/или предоставления информации об участнике аукциона или о товарах, работах, услугах, закупка которых осуществляется, не соответствующей действительности.

Согласно пункту 3.6.7 документации в случае установления недостоверности информации, содержащейся в документах, представленных участником в составе аукционной заявки, заказчик обязан отстранить такого участника аукциона на любом этапе проведения аукциона.

В случае если участник закупки включен в перечень лиц, в отношении которых применяются специальные экономические меры, утвержденный постановлением Правительства Российской Федерации от 11 мая 2022 г. № 851 «О мерах по реализации Указа Президента Российской Федерации от 3 мая 2022 г. № 252», а также в случае, если заказчик установит, что участник находится под контролем таких лиц либо их выгодоприобретателем, заявка такого участника подлежит отклонению.

В соответствии с пунктом 3.6.13 документации Заказчик вправе проверять достоверность сведений, информации и документов, содержащихся в заявках участников, путем получения сведений из любых официальных источников, использование которых не противоречит законодательству Российской Федерации, в том числе официальных сайтов государственных органов и организаций в сети Интернет.

Относительно отклонения Заявителя по позициям №№ 2-5 Комиссия отмечает следующее.

В Приложении № 1.1 к аукционной документации установлено:

<b>1. Наименование закупаемых товаров, работ, услуг, их количество (объем), цены за единицу товара, работы, услуги и начальная (максимальная) цена договора</b>								
№	Наименование товара	Технические и функциональные характеристики товара	Ед. изм.	Количество (объем)	Цена за единицу без учета НДС, руб.	Цена за единицу с учетом НДС, руб.	Всего без учета НДС, руб.	Всего с учетом НДС, руб.
2	ВИЛКА СТОЛОВАЯ	ВИЛКА СТОЛОВАЯ ИЗ НЕРЖАВЕЮЩЕЙ СТАЛИ ТОЛЩИНОЙ НЕ МЕНЕЕ 1,8 ММ, ДЛИНА 190-210 ММ, ОКРУГЛЫЙ ЧЕРЕНОК	ШТ	498	75,17	90,2	37434,66	44921,59
3	ЛОЖКА ЧАЙНАЯ	ЛОЖКА ЧАЙНАЯ ИЗ НЕРЖАВЕЮЩЕЙ СТАЛИ ТОЛЩИНОЙ НЕ МЕНЕЕ 1,3 ММ, ДЛИНА 130-150 ММ, ОКРУГЛЫЙ ЧЕРЕНОК	ШТ	3290	47,17	56,6	155189,3	186227,16
		ЛОЖКА СТОЛОВАЯ ИЗ						

4	ЛОЖКА СТОЛОВАЯ	НЕРЖАВЕЮЩЕЙ СТАЛИ ТОЛЩИНОЙ НЕ МЕНЕЕ 1,8 ММ, ДЛИНА 190-210 ММ, ОКРУГЛЫЙ ЧЕРЕНОК	ШТ	498	76,78	92,14	38236,44	45883,73
5	НОЖ СТОЛОВЫЙ	НОЖ СТОЛОВЫЙ ИЗ НЕРЖАВЕЮЩЕЙ СТАЛИ ТОЛЩИНОЙ НЕ МЕНЕЕ 1,8 ММ, ДЛИНА 200-220 ММ, ОКРУГЛЫЙ ЧЕРЕНОК	ШТ	959	130,83	157	125465,97	150559,16

Согласно форме технического предложения характеристики товаров, работ, услуг должны быть изложены таким образом, чтобы при рассмотрении заявок не допускалось их неоднозначное толкование. Описание характеристик должно соответствовать требованиям технического задания, а также форме технического предложения. При поставке товаров в техническом предложении должны быть указаны наименования предлагаемого товара, марка, модель, наименование производителя (если такое требование предусмотрено формой технического предложения) по каждой номенклатурной позиции.

Во 2 части формы технического предложения установлено, что участнику необходимо указать конкретную марку, и/или модель, и/или артикул, и/или технические условия, и/или номер чертежа, либо иное коммерческое обозначение, присвоенное производителем товара и/или указанное в нормативно-технических документах на товар (технический паспорт, сертификат качества, инструкцию по эксплуатации и др.) в целях идентификации Заказчиком предложенного участником товара. В случае если у участника имеется информация об отсутствии такого обозначения у предлагаемого товара, участник должен представить письмо от производителя об отсутствии обозначения товара.

Также в 7 сноске 2 части формы технического предложения установлено, что под обозначением товара понимается - обозначение (словесное, комбинированное, числовое или иное), служащее для индивидуализации товара производителя. Участник должен указать марку и/или модель и/или артикул и/или технические условия и/или номер чертежа либо иное коммерческое обозначение, присвоенное производителем товара и/или указанное в нормативно-технических документах на товар (технический паспорт, сертификат качества, инструкцию по эксплуатации и др.) в целях идентификации Заказчиком предложенного участником товара. В случае если у участника имеется информация об отсутствии такого обозначения у предлагаемого товара, участник должен представить письмо от производителя об отсутствии обозначения товара.

Согласно предложению Заявителя по позициям №№ 2-5 им предлагается:

Наименование товара	Марка/модель/артикул/чертеж технические условия или иное идентификационное обозначение производителя товара	Технические регламенты, ГОСТ, ОСТ, ТУ, ТО, ТС иные нормативно- технические документы	Сорт, размер	Ед.изм	Количество (объем)	Производитель товара с указанием ИНН	Гарантийный срок эксплуатации
2.ВИЛКА						TAEYANG	Равен сроку

СТОЛОВАЯ LUXSTAHL ASTRA	LUXSTAHL ASTRA			ШТ	498	VINA CO., LTD (Вьетнам)	установленному изготовителем товара
3.ЛОЖКА ЧАЙНАЯ LUXSTAHL ASTRA	LUXSTAHL ASTRA			ШТ	3 290	TAEYANG VINA CO., LTD (Вьетнам)	Равен сроку установленному изготовителем товара
4.ЛОЖКА СТОЛОВАЯ LUXSTAHL ASTRA	LUXSTAHL ASTRA			ШТ	498	TAEYANG VINA CO., LTD (Вьетнам)	Равен сроку установленному изготовителем товара
5.НОЖ СТОЛОВЫЙ LUXSTAHL ASTRA	LUXSTAHL ASTRA			ШТ	959	TAEYANG VINA CO., LTD (Вьетнам)	Равен сроку установленному изготовителем товара

Изучив заявку Заявителя, Комиссия установила, что по позициям №№2-5 Заявителем указана марка товара, при этом без указания артикула или иного обозначения Заказчик также не имеет возможности индивидуализировать товар, поскольку указанные позиции имеют более подробное описание, без которого невозможно проверить предлагаемый к поставке товар на соответствие потребности Заказчика.

Таким образом, у Заказчика были основания для отклонения заявки Заявителя, в связи с чем в его действиях не усматриваются нарушения действующего законодательства, а доводы жалобы признаются необоснованными в указанной части.

Вместе с тем ссылка Заявителя на наличие действующего заключенного между Заявителем и Заказчиком договора о поставке товаров, в том числе по схожему предмету, не может свидетельствовать о соответствии рассматриваемой заявки требованиям документации.

При этом Комиссия, изучив договор № <...>, установила, что согласно спецификации по позициям, которые Заявитель считает аналогичными предмету оспариваемой Закупки, предлагается товары без указания их артикула. Кроме того, в отличие от отклоненной заявки Заявителя, где указана страна происхождения Вьетнам, в спецификации к договору № <...> в качестве страны происхождения указан Китай.

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 (часть 3 статьи 1 ГК РФ, недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (часть 4 статьи 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (часть 1 статьи 10 ГК РФ).

Относительно отклонения заявки по позиции № 17 Комиссия отмечает следующее.

В Приложении № 1.1 к аукционной документации установлено:

17	ВЕДРО ПЛАСТМАССОВОЕ	ВЕДРО БЕЗ КРЫШКИ ПЛАСТИКОВОЕ ХОЗЯЙСТВЕННОЕ КРУГЛОЕ С ПЕРЕКИДНОЙ РУЧКОЙ, ОБЪЕМ 10 ЛИТРОВ, ВЫСОТА НЕ МЕНЕЕ 200 ММ, ЦВЕТ ЗЕЛЕНЬ	ШТ	5	150,59	180,71	752,95	903,54
----	------------------------	------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------	----	---	--------	--------	--------	--------

При этом, в своей заявке Заявитель указал:

17	ВЕДРО ПЛАСТМАССОВОЕ  МИЛИХ 04010	ВЕДРО БЕЗ КРЫШКИ ПЛАСТИКОВОЕ ХОЗЯЙСТВЕННОЕ  КРУГЛОЕ С ПЕРЕКИДНОЙ РУЧКОЙ,  ОБЪЕМ 10 ЛИТРОВ, ВЫСОТА 2  50  ММ, ЦВЕТ ЗЕЛЕНЬ	ШТ	5			ООО «МИЛИХ», ИНН 2632053000	5 ЛЕТ
----	-------------------------------------------	--------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------	----	---	--	--	--------------------------------------	-------

На заседании Комиссии Заказчик пояснил, что из открытых источников в сети интернет по запросу товара - ведро Милих артикул 04010 предлагается товар с иными характеристиками, а именно высота товара 270 мм.



Также Заказчик на заседание Комиссии представил письмо ООО «МИЛИХ» от 27.06.2023, подписанное заместителем генерального директора, о том, что высота товара с артикулом 04010 составляет 270 мм.

При этом согласно представленным документам, указанное письмо было получено Заказчиком до рассмотрения Заявки.

Вместе с тем Комиссия отмечает, что, несмотря на наличие ответа, направленного с почты бухгалтера по продажам ООО «МИЛИХ», полномочия которого на предоставление соответствующей информации документально не подтверждены, не может свидетельствовать о наличии достоверной информации на момент рассмотрения заявки Заявителя.

В свою очередь, Заявителем представлено письмо от 02.06.2023 № б/н от ООО «МИЛИХ», также подписанное заместителем генерального директора, согласно которому будет выполнен заказ на ведро (артикул 04010) с высотой 200 мм.

Таким образом, у Заявителя и Заказчика имеется взаимоисключающая информация относительно высоты товара, обладающего одним и тем же артикулом.

Вместе с тем из представленных документов не следует, что заместитель генерального директора обладает полномочиями по предоставлению соответствующей информации.

При этом Комиссия считает, что информация, размещенная в сети Интернет, не носит официального характера и не имеет юридической силы. В отсутствие подтверждающих сведений от производителя либо его уполномоченного представителя такая информация не может служить подтверждением недостоверности содержащихся в заявке участника сведений, поскольку она не отвечает критерию достоверности.

Таким образом, Комиссия критически оценивает доводы Заказчика относительно предоставления Заявителем недостоверных сведений, в связи с тем, что при рассмотрении заявок действует презумпция добросовестности участника закупки, если иное, то есть несоответствие или недостоверность указанных участником в заявке сведений, не выявлены и не доказаны лицом, сомневающимся в достоверности таких сведений.

При этом под недостоверными сведениями следует понимать сведения несоответствующие действительности.

Исходя из правовой позиции Верховного Суда Российской Федерации, изложенной в постановлении от 24.02.2005 № 3 «О судебной практике по делам о защите чести и достоинства граждан, а также деловой репутации граждан и юридических лиц», под не соответствующими действительности сведениями понимаются утверждения о фактах или событиях, которые не имели места в реальности во время, к которому относятся оспариваемые сведения.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о том, что для принятия решения о наличии в той или иной заявке недостоверных сведений Заказчик должен располагать неопровержимым и документальным подтверждением данного

обстоятельства.

В рассматриваемом случае, однозначных доказательств, подтверждающих предоставление недостоверных сведений в адрес Комиссии не представлено.

В силу изложенного, доводы Заказчика о предоставлении Заявителем недостоверных сведений не нашли своего подтверждения.

При таких обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу о несоответствии действий Заказчика требованиям, установленным в пункте 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 довода жалобы в указанной части.

При этом, Комиссия приходит к выводу обязательное для исполнения предписание Заказчику не выдавать, в связи с тем, что у Заказчика имелись основания для отклонения заявки Заявителя.

На основании изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия

#### **РЕШИЛА:**

1. Признать жалобу <...> на действия <...> при проведении Закупки частично обоснованной.
2. Установить в действиях Заказчика нарушения пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.
3. Обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений Заказчику не выдавать.

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