

## **РЕШЕНИЕ**

**по делу № 077/07/00-13309/2023 о нарушении**

**процедуры торгов и порядка заключения договоров**

**04.10.2023**

**г. Москва**

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

рассмотрев жалобу ООО «Стройлессервис» (далее — Заявитель) на действия ООО «СМУ-12 Мосметростроя» (далее — Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на поставку пиломатериалов (доска, брус) для нужд ООО «СМУ-12 Мосметростроя» (реестровый № 32312710612, 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, перенаправленная письмом ФАС России от 29.09.2023 № 28/79822/23.

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, конкурсной комиссии или аукционной 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» (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, конкурсной или аукционной 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 требованиями пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о Закупках.

В своей жалобе Заявитель выражает несогласие с допуском его заявки на участие в Закупке. По мнению Заявителя, его заявка не соответствовала требованиям Закупочной документации и подлежала отклонению.

Также Заявитель в своей жалобе указывает, что информация об объекте Закупки, содержащаяся в техническом задании и документе об обосновании начальной максимальной цены содержит разные виды продукции, что ввело Заявителя в заблуждение при участии в Закупке.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, и на заседание Комиссии представил письменные возражения, а также иные истребованные антимонопольным органом документы.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссией установлено следующее.

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.

Извещение о проведении Закупки опубликовано на официальном сайте Единой информационной системы 28.08.2023.

Дата начала срока подачи заявок: 31.08.2023.

Дата окончания приема подачи заявок: 08.09.2023.

В соответствии с пунктом 8 Извещения максимальное значение цены договора – 2 500 000 (два миллиона пятьсот тысяч) рублей 00 копеек, в том числе НДС 20 % - 416 666, 67 рублей. Начальная сумма цен единиц товара (работы, услуги) - 49 616 (сорок девять тысяч шестьсот шестнадцать) рублей 66 копеек, в том числе НДС -8 269, 44 рублей.

Согласно протоколу подведения итогов процедуры 32312710612 от 18.09.2023 Заявитель признан победителем Закупки.

При этом, согласно протоколу признания участника уклонившемся от заключения договора от 27.09.2023 Заявитель признан уклонившимся от заключения договора.

В соответствии с пунктом 2 Информационной карты предметом Закупки является поставка пиломатериалов (доска, брус) для нужд ООО «СМУ-12 Мосметростроя».

Требования к поставляемому товару установлены Техническим заданием.

#### **1. Брус непрофилированный, сосна.**

Вид обработки пиломатериала: Обрезной.

Вид породы пиломатериала: Сосна.

Влажность пиломатериала:  $\geq 5 < 100$  %.

Номинальная длина пиломатериала:  $\geq 6000 < 6500$  мм.

Номинальная толщина пиломатериала: 100 мм.

Номинальная ширина пиломатериала: 100 мм.

Сорт пиломатериала: 2.

Строганный пиломатериал: Нет.

Тип пиломатериала: Брус.

## 2. Доска непрофилированная, сосна.

Вид обработки пиломатериала: Обрезной.

Вид породы пиломатериала: Сосна.

Влажность пиломатериала:  $\geq 5 < 100$  %.

Номинальная длина пиломатериала:  $\geq 6000 < 6500$  мм.

Номинальная толщина пиломатериала: 50 мм.

Номинальная ширина пиломатериала: 100 мм.

Сорт пиломатериала: 2.

Строганный пиломатериал: Нет.

Тип пиломатериала: Доска.

Согласно подпункту 2 пункта 15 Информационной карты ) при осуществлении закупки товара или закупки работы, услуги, для выполнения, оказания которых осуществляется поставка товара:

а) наименование страны происхождения товара (в случае установления Заказчиком в

извещении о проведении аукциона в электронной форме, аукционной документации приоритета товаров российского происхождения по отношению к товарам, происходящим из иностранного государства);

б) конкретные показатели товара, соответствующие значениям, установленным в Документации, и указание на товарный знак (при наличии). Информация, предусмотренная настоящим подпунктом, включается в заявку на участие в аукционе в электронной форме в случае отсутствия в Документации указания на товарный знак или в случае, если Участник закупки предлагает товар, который обозначен товарным знаком, отличным от товарного знака, указанного в Документации, т.е. пояснительную записку по форме Приложения №4 к Документации, содержащую информацию о функциональных (потребительских свойствах), качественных и количественных характеристиках товаров, объеме и качестве работ, услуг в соответствии с техническим заданием (Приложение №1 к Документации).

Предложение Участника должно быть сформировано в строгом соответствии с формой технического задания (Приложение №1 к Документации).

Согласно пункту 4 Приложения №5 Документации Инструкции по подготовке и заполнению заявки на участие в аукционе Для участия в аукционе Участник закупки подает Заявку в срок и по форме, которые установлены извещением

о проведении аукциона, Документацией.

Комиссией установлено, что Заявителем к поставке предложен следующий товар:

1. Брус непрофилированный, сосна.

Вид обработки пиломатериала: Обрезной.

Вид породы пиломатериала: Сосна.

Влажность пиломатериала: 30 %.

Номинальная длина пиломатериала: 6000 мм.

Номинальная толщина пиломатериала: 100 мм.

Номинальная ширина пиломатериала: 100 мм.

Сорт пиломатериала: 2.

Строганный пиломатериал: Нет.

Тип пиломатериала: Брус.

2. Доска непрофилированная, сосна.

Вид обработки пиломатериала: Обрезной.

Вид породы пиломатериала: Сосна.

Влажность пиломатериала: 30 %.

Номинальная длина пиломатериала: 6000 мм.

**Номинальная толщина пиломатериала: 100 мм.**

Номинальная ширина пиломатериала: 100 мм.

Сорт пиломатериала: 2.

Строганный пиломатериал: Нет.

**Тип пиломатериала: Брус.**

Изучив заявку Заявителя, Комиссия установила, что предлагаемый Заявителем товар Доска непрофилированная, сосна не соответствует характеристикам «Тип пиломатериала» и «Номинальная толщина пиломатериала».

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что заявка Заявителя не соответствовала требованиям Закупочной документации и подлежала

отклонению.

Комиссия также обращает внимание на то, 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 конкурса 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 конкурс.

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.

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 таких обстоятельствах Комиссия признает жалобу Заявителя в указанной части обоснованной и устанавливает в действиях Заказчика нарушение пункта 2 части 1 статьи 3, части 6 статьи 3 Закона о закупках.

Относительно довода жалобы, что информация об объекте Закупки, содержащаяся в техническом задании и документе об обосновании начальной максимальной цены содержит разные виды продукции, Комиссия отмечает, что оспаривание Заявителем положений документации, по его мнению, ограничивающих конкуренцию, подлежало обжалованию до окончания срока подачи заявок, а именно — до 08.09.2023.

В противном случае, реализация такого права за пределами окончания

срока подачи заявок необоснованно затрагивает права и законные интересы иных участников Закупки, которые подали заявки в соответствии с условиями Документации.

В ходе заседания Комиссии установлено, что Заявитель, приняв участие в закупке подал жалобу на действия Заказчика 29.09.2023.

Также Комиссия, что обжалование Заявителем положений документации после принятия участия в самой закупочной процедуре не подлежит рассмотрению антимонопольным органом в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, так как Заявитель, принимая участие в публично-правовой процедуре, в силу статьи 8 Гражданского кодекса Российской Федерации конклюдентно соглашается с ее условиями, в связи с чем презюмируется позиция участника о признании таких условий соответствующими положениям антимонопольного законодательства, в связи с чем обжалование участником Закупки положений документации после окончания срока подачи заявок свидетельствует о злоупотреблении своим правом на обжалование процедуры.

Согласно статье 10 Гражданского кодекса Российской Федерации, не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, «действия в обход закона» с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом).

Не допускается осуществление гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

Обжалование участником Закупки положений документации после окончания срока подачи заявок свидетельствует о злоупотреблении своим правом на обжалование процедуры.

В письме ФАС России от 25.06.2019 № МЕ/53183/19 указано, что жалоба на положения документации о закупке может быть направлена любым лицом в антимонопольный орган до окончания срока подачи заявок на участие в закупке.

Учитывая изложенное, Комиссия приходит к выводу, что у Заявителя отсутствуют правовые основания для оспаривания положений Закупочной документации после истечения срока, отведенного на подачу заявок для принятия участия в процедуре.

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. Указанное означает недопустимость применения со стороны антимонопольного органа мер публично-правового принуждения на основании жалобы лица, не посчитавшего необходимым со своей стороны оспорить положения Конкурсной документации до момента подачи своей заявки на участие в этой закупке, а попытавшегося обойти эти требования и впоследствии стремящегося сорвать закупочную процедуру после отказа ее организатора в допуске такому лицу к участию в этой закупке.

Обратное будет противоречить не только балансу частных и публичных интересов, но и принципам добросовестной реализации и защиты своих гражданских прав (часть 3 статьи 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – 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).

В связи с изложенным, Комиссией принято решение об оставлении жалобы Заявителя в указанной части без рассмотрения в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия

#### **РЕШИЛА:**

1. Признать жалобу ООО «Стройлессервис» (ИНН:7203518256, ОГРН:1217200005593) на действия ООО «СМУ-12 Мосметростроя» (ИНН: 7718925407 , ОГРН: 1137746222833) при проведении Закупки частично обоснованной.
2. Установить в действиях Заказчика нарушение пункта 2 части 1 статьи 3, части 6 статьи 3 Закона о закупках.
3. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.

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