

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-18912/2021 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров
26.10.2021 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 «Адекватные технологии», ГУП «МОСГОРТРАНС», ГКУ «ДТЗ»,

рассмотрев жалобу ООО «Адекватные технологии» (далее — Заявитель) на действия ГУП «МОСГОРТРАНС» (далее — Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку средств для индивидуальной защиты (реестровый № 32110689627) (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, мотивированная ненадлежащим формированием документации.

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, в Техническом задании Заказчиком установлены требования к средствам для индивидуальной защиты кожи, которые должны сохранять физико-химические свойства в диапазоне температур от -35С до +35С.

Как указывает Заявитель, Заказчик необоснованно расширил требования к температурному диапазону, при котором средства индивидуальной защиты должны сохранять свои физико-химические свойства, что привело к существенному ограничению.

При этом Заявитель указывает, что таким техническим характеристикам, установленным в Техническом задании соответствует продукция единственного производителя.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения.

Организатор закупки поддержал позицию Заказчика.

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).

Согласно требованиям 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.

Комиссией установлено, что 30.09.2021 Заказчик на сайте Единой электронной торговой площадки, а также на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (<http://zakupki.gov.ru>) (далее – ЕИС), разместил информацию о проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на поставку средств для индивидуальной защиты (реестровый № 32110689627) (далее – аукцион, процедура).

Пунктом 13.1. «Требования к участникам закупки, требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке» аукционной документации предусмотрено, что первая часть заявки должна содержать предложение участника конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства в отношении предмета такой закупки.

В соответствии с приложением № 1 к Техническому заданию:

Перечень объектов закупки

СРЕДСТВА ДЛЯ ИНДИВИДУАЛЬНОЙ ЗАЩИТЫ КОЖИ

Средство для индивидуальной защиты кожи рук

Объем

Адрес:

Характеристики:

(Единица измерения) Срок:

Масса нетто: Больше или равно 90 г.

Назначение: Для индивидуальной

защиты кожи рук.

область
Московская,
город
Дзержинский,
улица
Садовая, дом 6

Объем: Равно 100 см(3*);Амл.
Тип средства: Гидрофильного действия (гидрофильный); Защитный.
28 380,00 (Штука)
с 1-го по 21-й календарный день с момента заключения контракта.

Требования к товару: Сохранение физикохимических свойств в диапазоне температур от 35С до +35С; Для защиты кожи от вредных производственных факторов и загрязнений.

Форма выпуска: Крем.

Средство для индивидуальной защиты кожи рук

Объем

Адрес:

Характеристики:

(Единица измерения)

Срок:

Масса нетто: Больше или равно 90 г.

Назначение: Для индивидуальной защиты кожи рук.

область
Московская,
город
Дзержинский,
улица
Садовая, дом 6

Объем: Равно 100 см(3*);Амл.

Тип средства: Гидрофобного действия (гидрофобный); Защитный.

16 920,00 (Штука)

с 1-го по 21-й календарный день с момента заключения контракта.

Требования к товару: Сохранение физикохимических свойств в диапазоне температур от -

35С до +35С; Для защиты кожи от вредных производственных факторов и загрязнений.

Форма выпуска: Крем.

Средство для индивидуальной защиты кожи рук

Объем

Адрес:

Характеристики:

(Единица измерения)

Срок:

Масса нетто: Больше или равно 90 г.

Назначение: Для индивидуальной защиты кожи рук.

область

Объем: Равно 100 см(3*);Амл.

с 1-го по 21-й

Московская, город Дзержинский, улица Садовая, дом 6	Тип средства: Защитный; Комбинированного действия (универсальный). Требования к товару: Сохранение физикохимических свойств в диапазоне температур от 35С до +35С; Для защиты кожи от вредных производственных факторов и загрязнений. Форма выпуска: Крем. Средство для индивидуальной защиты кожи лица	390,00 (Штука)	календарный день с момента заключения контракта.
Адрес:	Характеристики: Масса нетто: Больше или равно 90 г. Назначение: Для индивидуальной защиты кожи лица.	Объем (Единица измерения)	Срок:
область Московская, город Дзержинский, улица Садовая, дом 6	Объем: Равно 100 см(3*);Лмл. Тип средства: Защитный. Требования к товару: Сохранение физикохимических свойств в диапазоне температур от 35С до +35С; Для защиты кожи от воздействия ультрафиолетового излучения (диапазоны А, В, С); Наличие в составе светофильтров. Форма выпуска: Крем. Средство для индивидуальной защиты кожи лица	4 710,00 (Штука)	с 1-го по 21-й календарный день с момента заключения контракта.
Адрес:	Характеристики: Масса нетто: Больше или равно 90 г. Назначение: Для индивидуальной защиты кожи лица.	Объем (Единица измерения)	Срок:
область Московская, город Дзержинский, улица Садовая, дом 6	Объем: Равно 100 см(3*);Лмл. Тип средства: Защитный. Требования к товару: Сохранение физикохимических свойств в диапазоне температур от -	5 160,00 (Штука)	с 1-го по 21-й календарный день с момента заключения контракта.

35С до +35С; Для защиты кожи от негативного влияния окружающей среды (обморожения, обветривания).

Форма выпуска: Крем.

Средство для индивидуальной защиты кожи рук

Адрес:	Характеристики:	Объем (Единица измерения)	Срок:
область Московская, город Дзержинский, улица Садовая, дом 6	Масса нетто: Больше или равно 90 г.	149 865,00 (Штука)	с 1-го по 21-й календарный день с момента заключения контракта.
	Назначение: Для индивидуальной защиты кожи рук.		

Объем: Равно 100 см(3*);^мл.

Тип средства: Антибактериальный.
Требования к товару: Сохранение физикохимических свойств в диапазоне температур от 35С до +35С; Для защиты от бактериологических вредных факторов (дезинфицирующие).

Форма выпуска: Гель.

Средство для индивидуальной защиты кожи ног

Адрес:	Характеристики:	Объем (Единица измерения)	Срок:
область Московская, город Дзержинский, улица Садовая, дом 6	Масса нетто: Больше или равно 90 г.	30 315,00 (Штука)	с 1-го по 21-й календарный день с момента заключения контракта.
	Назначение: Для индивидуальной защиты кожи ног.		

Объем: Равно 100 см(3*);^мл.

Тип средства: Антибактериальный.
Требования к товару: Для предотвращения потливости стоп при выполнении работ в закрытой специальной обуви; Для защиты от бактериологических вредных факторов (дезинфицирующие).

Форма выпуска: Спрей.

Средство для индивидуальной защиты кожи лица

Адрес:	Характеристики:	Объем (Единица измерения)	Срок:
	Масса нетто: Больше или равно 180 г		

масса нетто: больше или равно 180 г.

область Московская, город Дзержинский, улица Садовая, дом 6	Назначение: Для индивидуальной защиты кожи лица. Объем: Равно 200 см(3*);Лмл. Тип средства: Защитный. Требования к товару: Сохранение физикохимических свойств в диапазоне температур от - 35С до +35С; Для защиты кожи от биологических вредных факторов (укусы насекомых). Форма выпуска: Спрей. Средство для индивидуальной защиты кожи рук	2 790,00 (Штука)	с 1-го по 21-й календарный день с момента заключения контракта.
Адрес:	Характеристики: Масса нетто: Больше или равно 180 г.	Объем (Единица измерения)	Срок:
область Московская, город Дзержинский, улица Садовая, дом 6	Назначение: Для индивидуальной защиты кожи рук. Объем: Равно 200 см(3*);Лмл. Тип средства: Очищающий. Требования к товару: Для очистки кожи от устойчивых производственных загрязнений. Форма выпуска: Паста. Средство для индивидуальной защиты кожи лица	49 680,00 (Штука)	с 1-го по 21-й календарный день с момента заключения контракта.
Адрес:	Характеристики: Масса нетто: Больше или равно 90 г.	Объем (Единица измерения)	Срок:
область Московская, город Дзержинский, улица Садовая, дом 6	Назначение: Для индивидуальной защиты кожи лица. Объем: Равно 100 см(3*);Лмл. Тип средства: Регенерирующий. Требования к товару: Сохранение физикохимических свойств в диапазоне температур от 35С до +35С.	57 240,00 (Штука)	с 1-го по 21-й календарный день с момента заключения контракта.

Форма выпуска: Крем.

В обоснование своих доводов Заявитель ссылается на положения ТР ТС 019/2011 и ГОСТ Р 12.4.301-2018 (далее – ГОСТ), которыми предусмотрено требование о соответствии дерматологического средства индивидуальной защиты (далее – ДСИЗ) органолептическим и физико-химическим свойствам после трех циклов замораживания/размораживания при температуре от -20°C до +20°C.

Как пояснил на заседании Комиссии в соответствии с Постановлением Правительства Москвы от 19.07.2019 № 899-ПП "О системе закупок города Москвы" при формировании закупки «Поставка средств для индивидуальной защиты» Заказчик обязан использовать типовые формы документов, размещенных в ЕАИСТ, в том числе типовое техническое задание, а также позиции СПГЗ (включая «Средство для индивидуальной защиты кожи рук» и «Средство для индивидуальной защиты кожи лица»). При формировании спецификации в лоте и типового технического задания Заказчик обязан выбирать характеристики, содержащиеся в вышеуказанных СПГЗ.

Исходя из условий хранения и применения Заказчиком дерматологических средств индивидуальной защиты, с целью сохранения их потребительских свойств, возникла необходимость в выборе характеристики «Сохранение физико-химических свойств в диапазоне температур от -35С до +35С».

Диапазон температур в данной характеристике соответствует условиям II климатического пояса и требованиям Заказчика, при этом не подлежит редактированию.

Согласно СПГЗ, средства для индивидуальной защиты кожи:

Для индивидуальной защиты кожи рук

Антибактериальный

Гидрофильного действия (гидрофильный)

Гидрофобного действия (гидрофобный)

Защитный

Комбинированного действия (универсальный)

Очищающий

Регенерирующий

Для защиты кожи от биологических вредных факторов (укусы насекомых)

Для защиты кожи от воздействия ультрафиолетового излучения (диапазоны А, В, С)

Для защиты кожи от вредных производственных факторов и загрязнений

Для защиты кожи от негативного влияния окружающей среды (обморожения,

обветривания)

Для защиты от бактериологических вредных факторов (дезинфицирующие)

Для очистки кожи от неустойчивых производственных загрязнений

Для очистки кожи от особо устойчивых производственных загрязнений

Для очистки кожи от устойчивых производственных загрязнений

Наличие ароматизатора

Наличие в составе абразивных компонентов

Наличие в составе растительных экстрактов

Наличие в составе светофильтров

Сохранение физико-химических свойств в диапазоне температур от -35С до +35С.

В свою очередь, Комиссия принимает во внимание, что типовым техническим заданием на поставку хозяйственных товаров (далее – ТТЗ) и техническим заданием Заказчика не предусмотрено проведение циклов замораживания/размораживания поставляемых ДСИЗ. Указанное в техническом задании Заказчика значение «Сохранение физико-химических свойств в диапазоне температур от -35С до +35С» характеристики «Требования к товару» устанавливает требование о сохранении свойств ДСИЗ в заданном температурном диапазоне.

Таким образом, указание расширенного температурного диапазона по сравнению с указанным в ГОСТ не является противоречием, так как относится к температуре использования ДСИЗ, а не температуре циклов замораживания/размораживания.

На заседании Заказчик также пояснил, что на рынке представлены ДСИЗ, предназначенные для использования при пониженных температурах:
<http://vipbarier.ru/product/barer-krem-zashhitnyj-dlya-kozhi-ot-veetra-i-nizkih-temperatur-bezvodnyj/> <https://optimus-siz.ru/ishop/product/3603>.

В свою очередь Комиссия принимает во внимание, что на заседании Комиссии Заявитель подтвердил, что нашел поставщика с такими техническими свойствами, установленными Заказчиком в Техническом задании, и соответственно подал заявку на участие в аукционе.

Комиссией также установлено, что на участие в оспариваемой закупке подано 11 заявок, которые в соответствии с протоколом рассмотрения первых частей заявок допущены до дальнейшего участия, в том числе и заявка Заявителя.

Более того, товар, предложенный Заявителем в своем техническом предложении признан соответствующим требованиям Технического задания.

Комиссия отмечает, что принцип равноправия в силу пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках предполагает недопустимость предъявления различных требований к участникам закупки, находящимся в одинаковом положении, в

отсутствие к тому причин объективного и разумного характера.

Одной из целей Закона о закупках является удовлетворение потребностей заказчиков в удовлетворении нужд в товарах, работах, услугах, в том числе для целей коммерческого использования, с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств (ч. 1 ст. 1 Закона о закупках).

Из взаимосвязи положений Закона о закупках следует, что заказчики, осуществляющие закупку по правилам данного закона должны таким образом определить требования к закупаемым товарам, работам, услугам, чтобы, с одной стороны, повысить шансы на приобретение товара/оказание услуг именно с теми характеристиками, которые им необходимы, соответствуют их потребностям, а с другой стороны, необоснованно не ограничить количество участников закупки.

Таким образом, поскольку требования, установленные Заказчиком, в равной мере относятся ко всем хозяйствующим субъектам, имеющим намерение принять участие в закупке, не приводят к нарушению антимонопольных запретов, то нарушения положений приведенных норм Закона о закупках отсутствуют.

В рассматриваемом случае Комиссией установлено, что оспариваемые положения не повлияли на возможность подачи Заявителем заявки на участие в аукционе. В доводах жалобы Заявитель также не привел обоснований и доказательств того, каким образом оспариваемые технические характеристики, установленные в Техническом задании ограничивают его в возможности участия в Закупке, учитывая, что заявка Заявителя признана соответствующей документации и допущена до дальнейшего участия в аукционе.

Таким образом Заявителем не представлено доказательств того, что оспариваемые положения Технического задания повлекли за собой нарушение его прав и законны интересов.

Доводы Заявителя относительно того, что техническим характеристикам, установленным в Техническом задании соответствует продукция единственного производителя, также не находят своего подтверждения и опровергаются фактическими обстоятельствами дела.

В пункте 6 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 16.05.2018) Верховным Судом Российской Федерации указано, что уменьшение числа участников закупки в результате предъявления к ним требований само по себе не является нарушением принципа равноправия, если такие требования предоставляют заказчику дополнительные гарантии выполнения победителем закупки своих обязательств и не направлены на установление преимуществ отдельным лицам либо на необоснованное ограничение конкуренции.

В материалы дела Заявителем не представлено доказательств, что оспариваемые требования влекут предоставление преимуществ конкретному хозяйствующему субъекту.

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки

фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу о том, что установленные Заказчиком в документации требования не могут рассматриваться как ограничение круга потенциальных участников закупки.

Действительных доказательств нарушения своих прав 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 (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).

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

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Адекватные технологии» (ОГРН: 1037707014179, ИНН: 7707244290) на действия ГУП «МОСГОРТРАНС» (ОГРН: 1037739376223, ИНН: 7705002602) при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмом Московского УФАС России от 21.10.2021 № ЕО/64521/21.