

## **РЕШЕНИЕ**

**по делу № 077/07/00-11017/2023 о нарушении**

**процедуры торгов и порядка заключения договоров**

**23.08.2023 г. Москва**

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

Председательствующего:

<...>;

членов Комиссии:

<...>;

<...>,

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей ООО «ДЭФО М», ООО «ВСМ-Сервис»,

рассмотрев жалобу ООО «ДЭФО М» (далее — Заявитель) на действия ООО «ВСМ-Сервис» (далее — Заказчик) при проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку офисной мебели (реестровый № 32312615019, 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.

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 требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о Закупках.

25.07.2023 Заказчиком на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (далее — ЕИС) (<https://zakupki.gov.ru>), была размещена информация о проведении Закупки.

Согласно Итоговому протоколу от 07.08.2023 № 221/ЗКТЭ-ВСМ/23/1 заявка Заявителя отклонена поскольку не соответствует требованиям закупочной документации (далее — Документация), а именно: на основании пункта 3.6.5.4. Извещения о проведении запроса котировок в связи с несоответствием технического предложения требованиям извещения о проведении запроса котировок, а именно участник в своем техническом предложении предлагает поставить «Шкаф тип 3» не в том количестве, которое запрашивалось (необходимо 3 шт., участник предлагает 2 шт.).

Заявитель в обоснование неправомерности отклонения своей заявки указывает на полное соответствие заявки требованиям документации.

Представитель Заказчика 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.

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.

В силу части 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.

Также в силу пункта 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации подлежат указанию требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

В соответствии с пунктом 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные заказчиком и предусмотренные техническими регламентами в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика. Если заказчиком в документации о закупке не используются установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям Заказчика.

При этом согласно пункту 3 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации

также должны содержаться требования к описанию участниками такой закупки поставляемого товара, который является предметом конкурентной закупки, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик, требования к описанию участниками такой закупки выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом конкурентной закупки, их количественных и качественных характеристик.

В соответствии с подпунктом 3 пункта 268 Положения «о закупке товаров, работ, услуг для нужд ООО «ВСМ-Сервис» в Документации должны быть указаны требования к описанию участниками такой закупки поставляемого товара, который является предметом конкурентной закупки, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его **количественных** и качественных характеристик.

При этом формой технического предложения участника (Приложение № 1.3 к извещению о проведении запроса котировок), предусмотрены соответствующие разделы для указания данной информации.

В соответствии с требованиями Технического задания (Приложение № 1.1 к извещению о проведении запроса котировок) определен конкретный объем поставки необходимый Заказчику.

Вместе с тем, по мнению Заявителя, установлено некорректное количественное требование.

Кроме того, Заявитель на заседании Комиссии пояснил, что при подготовке технического предложения по позиции 33 «Шкаф тип 3» была допущена опечатка.

В свою очередь, Комиссия отмечает, что требование о количественных и качественных характеристиках установлено Документацией, в связи с чем признает данный довод Заявителя несостоятельным.

Комиссия отмечает, что приложением № 1.3 к извещению о проведении запроса котировок установлены формы документов, предоставляемых в составе заявки участника.

В частности, формой технического предложения участника предусмотрена инструкция по заполнению формы технического предложения, согласно которой техническое предложение состоит из 2 частей. I часть является неизменяемой и обязательной для участников процедур закупок. **II часть заполняется участником с учетом требований технического задания и характеристик предлагаемых товаров.**

Характеристики товаров должны быть изложены таким образом, чтобы при рассмотрении и оценке 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 (при наличии), модели (при наличии), наименование производителя (если такое требование предусмотрено формой технического предложения) по каждой номенклатурной позиции.

**То есть, в силу установленной приложением № 3 формы техническое предложение заполняется в соответствии с техническим заданием.**

Между тем, согласно пункту 3.6.14 Документации при наличии информации и документов, подтверждающих, что товары, работы, услуги, предлагаемые в соответствии с заявкой участника, не соответствуют требованиям, изложенным в извещении, заявка участника отклоняется.

В соответствии с пунктом 3.6.5 участник запроса котировок не допускается к участию в запросе котировок в случаях, установленных приложением к извещению, в том числе следующих случаях:

3.6.5.1. непредставление определенных настоящим приложением к извещению документов либо наличия в этих документах неполной информации и (или) информации об участнике запроса котировок или о товарах, работах, услугах, закупка которых осуществляется, не соответствующей действительности;

3.6.5.2. несоответствие участника запроса котировок требованиям, предусмотренным настоящим приложением;

3.6.5.3. невнесение обеспечения котировочной заявки (если настоящим приложением установлено такое требование);

3.6.5.4. несоответствие котировочной заявки требованиям извещения (приложений к нему), в том числе:

1) котировочная заявка не соответствует форме, установленной извещением, не содержит документов, иной информации согласно требованиям извещения;

2) документы не подписаны должным образом (в соответствии с требованиями извещения);

**3) техническое предложение не соответствует требованиям извещения (приложений к нему);**

3.6.5.5. лица, выступающие на стороне одного участника, подали заявку на участие в этой же закупке самостоятельно либо на стороне другого участника;

3.6.5.6. отсутствие сведений об участнике запроса котировок в едином реестре субъектов малого и среднего предпринимательства;

3.6.5.7. отсутствие на официальном сайте Федеральной налоговой службы Российской Федерации информации о применении участником закупки специального налогового режима «Налог на профессиональный доход»;

3.6.5.8. непредставления ценового предложения либо наличия в нем неполной информации и (или) информации, не соответствующей действительности;

3.6.5.9. несоответствия ценового предложения требованиям извещения о проведении запроса котировок, в том числе:

предложение о цене договора (цене лота) превышает начальную (максимальную) цену договора/цену лота (если такая цена установлена), в том числе предложение

о цене за единицу товара, выполняемых работ, оказываемых услуг превышает начальную (максимальную) цену за единицу (если такая цена за единицу установлена в извещении о проведении запроса котировок).

Приложением № 1.1 к Извещению о проведении запроса котировок установлено техническое задание. По позиции 33 (Шкаф тип 3) Заказчиком установлены следующие требования:

33	Шкаф тип 3	<ol style="list-style-type: none"><li>1. Шкаф должен быть комбинированный пятиуровневый с открытыми полками и глухими фасадами.</li><li>2. Габаритные размеры шкафа должны быть:<ul style="list-style-type: none"><li>- ширина более 790 мм и менее 824 мм.</li><li>- глубина не менее 450 мм и менее 470 мм.</li><li>- высота более 1992 мм и менее 2020 мм.</li></ul></li><li>3. Детали шкафа должны быть изготовлены из двусторонней ЛДСП.</li><li>4. цвета «пепел».</li><li>5. класс эмиссии формальдегида не хуже E1.</li><li>6. Видимые торцы деталей шкафа должны быть облицованы кромкой АБС.</li><li>7. Цвет кромки должен повторять оттенок ЛДСП.</li><li>8. Шкаф должен состоять из: топа, каркаса (боковые стенки, дно), задней стенки, четырех полок, двух глухих фасадов, четырех регулируемых ножек, двух ручек.</li><li>9. Внутри каркаса между боковыми стенками должно быть установлено четыре полки, которые образуют пять ниш.</li><li>10. Полки должны заполнять всю внутреннюю ширину и глубину шкафа, с заглублением не менее 2 мм, в целях противоударности кромки АБС.</li><li>11. Три верхних уровня шкафа должны быть открытыми.</li><li>12. Два нижних уровня шкафа должны быть закрыты глухими фасадами.</li><li>13. Топ шкафа должен быть изготовлен из двусторонней ЛДСП толщиной не менее 22 мм.</li><li>14. Боковые стенки, дно каркаса и глухие фасады должны быть изготовлены из двусторонней ЛДСП толщиной не менее 16 мм.</li><li>15. Видимые торцы боковых стенок, фасадов и дна должны быть облицованы АБС кромкой, толщиной 0,5 мм.</li><li>16. Полки шкафа должны быть изготовлены из двусторонней ЛДСП толщиной не менее 22 мм.</li><li>17. Видимые торцы полок и топа должны быть облицованы АБС</li></ol>	Шт. 3
----	------------	---	-------

		<p>кромкой, толщиной не менее 2 мм. 18. Полки шкафа должны регулироваться по высоте. 19. Задняя стенка шкафа должна быть изготовлена из ХДФ толщиной не менее 4 мм и должна быть зафиксирована в пазах по периметру.</p> <p>20. Фасады должны быть установлены на вкладные металлические петли с регулировкой и системой быстрого монтажа.</p> <p>21. На фасады должны быть установлены металлические ручки, тип скоба, в цвете сатиновый никель.</p> <p>22. Размер ручек должен быть длиной не менее 110 мм, высотой не менее 23 мм, шириной не менее 5 мм. 23. Ручки должны быть установлены на фасады вертикально, параллельно стене.</p> <p>24. Крепление ручек должно быть на винты с внутренней стороны фасадов.</p> <p>25. Каркас шкафа должен собираться на двухкомпонентную эксцентриковую стяжку, состоящую из штока диаметром не менее 5 мм, длиной не менее 34 мм и эксцентрика диаметром не менее 15 мм и толщиной 12 мм.</p> <p>26. Отверстия для крепежа должны быть закрыты заглушками из пластика, подобранных в тон ЛДСП. 27. Шкаф устанавливается на регулируемые металлические ножки М-6, с подпятником из пластика.</p> <p>28. Диапазон регулировки М-6 должен составлять 5- 15 мм.</p> <p>29. Шкаф должен быть укомплектован дополнительной фурнитурой для возможности установки стеклянных фасадов на открытые ниши.</p>	
--	--	---	--

Комиссией установлено, что Заявителем в составе заявки было представлено Техническое предложение по вышеуказанной позиции в следующем виде:

Шкаф тип 3	Шт.	2	ЗАО «Инволюкс» УНП 200644726 Республика Беларусь
------------	-----	---	---

Таким образом, в соответствии с Техническим заданием Заявителем должно быть предложено к поставке по позиции «Шкаф тип 3» в количестве 3 шт.

Комиссия отмечает, что техническое предложение Заявителя в отношении вышеуказанных позиций подано с нарушением требований, установленных пунктом 3.6.5.4 Документации.

При таких обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу, что фактически заявка Заявителя не соответствует требованиям Закупочной документации, а равно у Заказчика имелись правовые основания для отклонения заявки Заявителя.

В свою очередь, ссылку Заявителя на содержание спецификации Комиссия

признает несостоятельной, поскольку, как было ранее указано Комиссией, в силу установленной приложением № 3 формы техническое предложение заполняется в соответствии с техническим заданием.

Таким образом, спецификация не влияет на заполнение технического предложения.

Принцип равноправия предполагает недопустимость предъявления различных требований к участникам закупки, находящимся в одинаковом положении, в отсутствие к тому причин объективного и разумного характера. Указанное, в частности, означает, что допустимым может быть признано установление заказчиком требований, которые в равной мере применяются ко всем участникам закупки и не приводят к исключению из числа участников закупки хозяйствующих субъектов по причинам, не связанным с обеспечением удовлетворения потребностей заказчика.

Согласно пункта 3.19.1 Документации, договор по результатам запроса котировок заключается на условиях, которые предусмотрены проектом договора, извещением о проведении запроса котировок **и заявкой участника запроса котировок, с которым заключается договор.**

Также в соответствии с частью 1 статьи 432 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) договор считается заключенным, если между сторонами в требуемой в подлежащих случаях форме достигнуто соглашение по всем существенным условиям.

Существенными являются условия о предмете договора, условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида.

Из приведенной нормы следует, что существенным условием договора поставки является условие о товаре, которое согласно части 3 статьи 455 ГК РФ, с учетом положений части 5 статьи 454 ГК РФ, считается согласованным, если договор позволяет определить наименование и количество товара.

Соответственно, Комиссия отмечает, что указание в техническом предложении Заявителя некорректного количества поставляемого товара по позиции 33 («Шкаф тип 3») приведет к ненадлежащему исполнению обязательств по договору.

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 технических характеристик в отношении предлагаемых к поставке товаров в составе первой части заявки предъявлено в **равной мере ко всем участникам закупки**, а равно у Заявителя не имелось оснований для его непредставления.

В рассматриваемом случае Заявителем указанное требование Заказчика выполнено не было.



В соответствии с пунктом 3.6.27 Документации при несоответствии технического предложения требованиям, указанным в приложениях к извещению, заявка такого участника отклоняется.

В связи с вышеизложенным, Комиссия считает решение Заказчика об отклонении заявки Заявителя по основаниям, изложенным в Итоговом протоколе от 07.08.2023, правомерным, принятым в соответствии с требованиями Закона о закупках и Документации.

Действительных доказательств нарушения прав оспариваемыми требованиями Заявителем не представлено. Кроме того, с запросом о разъяснении положений Документации к Заказчику не обращался.

Комиссия также отмечает, что Заявитель конклюдентно согласился (п. 1 ст. 8 ГК РФ) на все условия документации в момент подачи им заявки на участие в Закупке, а равно принял на себя риски по отклонению заявки в случае несоблюдения таких условий. В этой связи у Комиссии отсутствуют правовые основания к выявлению в действиях Заказчика нарушения требований действующего законодательства о закупках, поскольку последний действовал в соответствии с требованиями собственной документации, которая не была оспорена Заявителем ни в административном, ни в судебном порядке.

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, 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 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – 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).

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 доводов жалобы.

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

## **РЕШИЛА:**

1. Признать жалобу ООО «ДЭФО М» (ИНН: 5051010824; ОГРН: 1075074016709) на действия ООО «ВСМ-Сервис» (ИНН: 7708333507; ОГРН: 1187746697797) при проведении Закупки необоснованной.

2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 16.08.2023 № ЕИ/34963/23.

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