

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-660/2023 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

26.01.2023 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 Мосгосэкспертизы;

в отсутствие представителей ООО «Техносервис», уведомленных надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 24.01.2023 № НП/3118/23;

рассмотрев жалобу ООО «Техносервис» (далее - Заявитель) на действия Мосгосэкспертизы (далее — Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на оказание услуг по санитарному содержанию помещений (реестровый № 32211954191, 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, 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.

Согласно доводам жалобы, нарушение со стороны Заказчика выразилось в ненадлежащем выборе времени для проведения процедуры подачи дополнительных ценовых предложения.

Заявитель отмечает, что в связи с тем, что Заказчик назначил время подачи окончательных предложений с 20-00 до 23-00, Заявитель не смог принять участие в подаче дополнительных ценовых предложения, так как данное время не является рабочим.

Также Заявитель указывает, что первоначально у Заказчика стояла дата подачи окончательных предложений 10.01.2023, при этом в указанную дату публикации протокола в торгах и назначения времени подачи окончательных предложения не произошло.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения и материалы, истребованные 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.

Согласно части 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 14.12.2022 на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок <http://zakupki.gov.ru> (далее — ЕИС) размещено извещение о проведении Закупки.

В соответствии с пунктом 18 Информационной карты дата рассмотрения вторых частей заявок, поданных на участие в процедуре, назначена на 09.01.2023.

В силу пункта 19 Информационной карты дата и время подачи дополнительных ценовых предложений — 10.01.2023 (дата и время могут корректироваться ЭТП в соответствии с регламентом проведения процедуры).

То есть, Заказчиком было предусмотрено, что дата и время могут быть скорректированы.

Между тем, протокол рассмотрения вторых частей заявок процедуры размещен Заказчиком 13.01.2023 в 15:08 (GMT+3).

Согласно пункту 3.12.8 документации информация о времени начала проведения этапа подачи дополнительных ценовых предложений направляется оператором ЭТП всем участникам, допущенным к участию в закупке.

Продолжительность приема дополнительных ценовых предложений составляет 3 (три) часа с момента начала этапа подачи дополнительного ценового предложения.

Дополнительное ценовое предложение вправе подать участники, допущенные к участию в закупке. Участники вправе подать только одно дополнительное ценовое предложение, которое должно быть ниже ценового предложения, поданного ими ранее.

Если участник закупки не меняет свое ценовое предложение, он вправе не подавать дополнительное ценовое предложение. При этом ранее поданное им ценовое предложение рассматривается при составлении итогового протокола.

Комиссией был сделан дополнительный запрос на электронную торговую площадку АО «ЕЭТП» (исх. от 24.01.2023 № НП/3109/23), согласно которому АО «ЕЭТП» необходимо было представить пояснения относительно порядка и определения времени подачи дополнительных ценовых предложений в ходе

осуществления закупочной процедуры, участниками которой могут быть субъекты малого и среднего предпринимательства.

В своем ответе (вх. от 26.01.2023 № 5329-ЭП/23) АО «ЕЭТП» указала, что время этапа подачи дополнительных ценовых предложений назначается автоматически оператором электронной площадки после публикации протокола работы комиссии с учетом последовательности дат этапа, заданных в извещении закупки.

Также АО «ЕЭТП» отметила, что 13.01.2023 17:02 (GMT+3) в адрес участников процедуры и Заказчика направлены уведомления о дате и времени начала этапа «Подача дополнительных ценовых предложений».

В соответствии с пунктом 4.1.7 Руководства пользователя для процедур закупки типа «Конкурс» может быть выбран дополнительный этап «Подача дополнительных ценовых предложений» («Переторжка»). В этом случае в указанную в извещении дату, и время (назначенное Оператором после факта публикации протокола рассмотрения первых частей заявок или вторых частей заявок в зависимости от даты этапа «Подача дополнительных ценовых предложений») Заявители в течение трех часов с даты и времени начала этапа могут улучшить ценовое предложение, поданное при публикации заявки, путем подачи дополнительного ценового предложения.

Этап подачи дополнительных ценовых предложений может быть включен в закупку, как после этапа рассмотрения 1х частей, так и после этапа рассмотрения 2х частей. В случае включения этапа подачи дополнительных ценовых предложений в состав процедуры закупки без указания Заказчиком времени начала проведения данного этапа, то время назначается автоматически ЭТП после публикации протокола работы комиссии с учетом последовательности дат этапа, заданных в извещении закупки. В случае, если дата этапа подачи дополнительных ценовых предложений равна дате проведения этапа рассмотрения 1х частей или дате проведения этапа рассмотрения 2х частей, то время переторжки назначается на время публикации протокола работы комиссии + 3 часа. За два часа до начала этапа «Подача дополнительных ценовых предложений» в адрес Заявителей и Организатора будут также направлены напоминания о дате и времени старта этапа с информацией о текущем минимальном ценовом предложении.

Этап «Подача дополнительных ценовых предложений» остается активным три часа с даты и времени начала этапа (указанных в информации о лоте), в течение которых можно отредактировать дополнительное ценовое предложение. Затем автоматически формируется протокол сопоставления дополнительных ценовых предложений, а процедура закупки переходит на следующий этап согласно Извещению.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что время проведения переторжки устанавливается оператором ЭТП, а не Заказчиком.

Согласно части 12 статьи 4 Закона о закупках протоколы, составляемые в ходе закупки, размещаются заказчиком в единой информационной системе, на официальном сайте, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Федеральным законом, не позднее чем через три дня со дня подписания таких протоколов.

Комиссией было установлено, что протокол рассмотрения вторых частей заявок был подписан Заказчиком 13.01.2023 и опубликован 13.01.2023 в 15:08.

Таким образом, в действиях Заказчика отсутствуют нарушения действующего законодательства.

При этом, Заявитель на заседание Комиссии не явился. Действительных доказательств, свидетельствующих о нарушении Заказчиком положений Закона о закупках, ограничениях конкуренции и предоставления преимущества конкретному хозяйствующему субъекту, Заявителем не представлено.

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.

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.

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, Комиссия приходит к выводу о необоснованности доводов жалобы.

Дополнительно Комиссия отмечает, что согласно Письму ФАС России от 05.07.2019 № ИА/57470/19 «О координации деятельности центрального аппарата ФАС России и территориальных органов ФАС России при осуществлении контроля в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», жалобы на

действия (бездействие) операторов электронных площадок и специализированных электронных площадок, включенных в перечень, утвержденный распоряжением Правительства Российской Федерации от 12.07.2018 № 1447-р, независимо от стоимости товаров, работ, услуг и заказчика, подлежат направлению в Центральный аппарат ФАС России.

Таким образом, вопросы, связанные с действиями/бездействиями Оператора ЭТП не относятся к компетенции Комиссии Московского УФАС России и могут быть обжалованы в ФАС России.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Техносервис» на действия Мосгосэкспертиза при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмами Московского УФАС России от 18.01.2023 № НП/1821/23, от 24.01.2023 № НП/3118/23.

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