

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-10568/2023 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

14.08.2023

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 ".....", ".....", рассмотрев жалобу "....." (далее — Заявитель) на действия "....." (далее — Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на поставку каната стального на барабанах (СМиСП) (реестровый № 32312561265, 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 07.08.2023 № 28/63039/23. 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, 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 нарушение со стороны Заказчика выразилось в неправомерном допуске заявки Участника № 3 "....." (ИНН: ".....") на этапе рассмотрения первых частей заявок, поскольку данный участник не является субъектом малого и среднего предпринимательства. Заказчик с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения и материалы истребованные антимонопольным органом. Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобах, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссия приходит к следующим выводам. Заказчик 28.07.2023 на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок (адрес в сети

Интернет - <http://zakupki.gov.ru>), а также на сайте оператора электронной торговой площадки АО «ЕЭТП» (адрес в сети Интернет - <https://www.roseltorg.ru/>) разместил извещение о проведении Закупки. Начальная (максимальная) цена договора (лота) составляет 32 335 680,00 (Тридцать два миллиона триста тридцать пять тысяч шестьсот восемьдесят рублей 00 копеек), в том числе НДС 20% – 5 389 280,00 руб. Дата начала подачи заявок: 06.07.2023. Дата и время окончания подачи заявок: 24.07.2023 в 00-01ч. Дата окончания срока рассмотрения заявок: 24.07.2023. Дата торгов: 25.07.2023. Дата подведения итогов: 25.07.2023. 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. При проведении Закупки Заказчик руководствовался нормами Закона о закупках и Положением о закупке товаров, работ, услуг АО «МОСЛИФТ» (версия 21 от 28.07.2023) (далее – Положение о закупке). Согласно 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. Согласно протоколу рассмотрения первых частей заявок на участие в аукционе от 24.07.2023 № 433-1 комиссия Заказчика рассмотрела заявки участников процедуры на соответствие требованиям, установленным документацией, и приняла решение допустить к участию в электронном аукционе следующих участников процедуры закупки:

Порядковый номер участника	Наименование (ID участника)	Решение комиссии
Участник №1	1115560	Допустить
Участник №2	1115814	Допустить
Участник №3	1110017	Допустить
Участник №4	1115933	В допуске отказать. Заявка не соответствует требованиям п. 21 ст. 3.4. Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» и п. 2.8. Раздела I «Общие требования» документации, а именно первая часть заявки содержит сведения об участнике аукциона
Участник №5	1116136	Допустить

В своей жалобе Заявитель указывает, что участник № 3 не является субъектом малого и среднего предпринимательства, соответственно, по мнению Заявителя, Заказчик должен был

отклонить данного участника на этапе рассмотрения первых частей заявок и не допускать к подаче ценовых предложений. Вместе с тем Комиссией установлено, что согласно протоколу рассмотрения вторых частей в электронном аукционе от 25.07.2023 № 433-2 комиссия Заказчика рассмотрела заявки участников процедуры на соответствие требованиям, установленным документацией, и приняла следующее решение:

Порядковый номер участника	Наименование	Решение комиссии
Участник №1	«.....»	Допустить
Участник №2	«.....»	Допустить
Участник №3	«.....»	В допуске отказать. Не является субъектом МСП

То есть, Участник № 3 был отклонен на этапе рассмотрения вторых частей заявок. В свою очередь, Комиссия считает необходимым отметить следующее. Согласно части 18 статьи 3.2 Закона о закупках под аукционом в целях настоящего Федерального закона понимается форма торгов, при которой победителем аукциона, с которым заключается договор, признается лицо, заявка которого соответствует требованиям, установленным документацией о закупке, и которое предложило наиболее низкую цену договора путем снижения начальной (максимальной) цены договора, указанной в извещении о проведении аукциона, на установленную в документации о закупке величину (далее - «шаг аукциона»). В случае, если при проведении аукциона цена договора снижена до нуля, аукцион проводится на право заключить договор. В этом случае победителем аукциона признается лицо, заявка которого соответствует требованиям, установленным документацией о закупке, и которое предложило наиболее высокую цену за право заключить договор. Согласно части 19.6 статьи 34 Закона о закупках заявка на участие в аукционе в электронной форме состоит из двух частей. Первая часть данной заявки должна содержать информацию и документы, предусмотренные пунктом 10 части 19.1 настоящей статьи. Вторая часть данной заявки должна содержать информацию и документы, предусмотренные пунктами 1 - 9, 11 и 12 части 19.1 настоящей статьи. При этом предусмотренные настоящей частью информация и документы должны содержаться в заявке на участие в аукционе в электронной форме в случае установления обязанности их представления в соответствии с частью 19.1 настоящей статьи. Пунктом 10 части 19.1 статьи 3.4 Закона о закупках установлено, что в документации о конкурентной закупке заказчик вправе установить обязанность представления предложения участника конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства в отношении предмета такой закупки. Комиссия обращает внимание, что частью 21 статьи 3.4 Закона о закупках установлено, что в случае содержания в первой части заявки на участие в конкурсе в электронной форме, аукционе в электронной форме, запросе предложений в электронной форме сведений об участнике таких конкурса, аукциона или запроса предложений и (или) о ценовом предложении данная заявка подлежит отклонению. Соответственно, Комиссия считает необходимым отметить, что положениями Закона о закупках установлено, что при проведении аукциона в первой части заявки не допускается указание сведений об участнике аукциона. Таким образом, в силу требований закона, первая часть заявки на участие в электронном аукционе обезличена и на данном этапе Заказчик не может установить полное соответствие тех или иных участников требованиям закупочной документации. Вместе с тем согласно пункту 2.1 закупочной документации, заявка на участие аукционе МСП состоит из двух частей и ценового предложения. Согласно пункту 2.2 конкурсной документации, первая часть заявки на участие аукционе должна содержать описание поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом закупки в соответствии с требованиями документации о конкурентной закупке. Вторая часть заявки на участие в аукционе должна содержать сведения о данном участнике аукциона, информацию о его соответствии единым квалификационным требованиям (если они установлены в документации о конкурентной закупке), о функциональных характеристиках (потребительских

свойствах) товара, качестве работы, услуги и об иных условиях исполнения договора. Пунктом 2.8 конкурсной документации установлено, что в случае содержания в первой части заявки на участие в конкурсе МСП, аукционе МСП, запросе предложений МСП сведений об участнике таких конкурса, аукциона или запроса предложений и (или) о ценовом предложении данная заявка подлежит отклонению. Таким образом, Комиссия отмечает, поскольку первые части заявок подавались участниками в обезличенной форме, соответственно на момент рассмотрения первых частей заявок Заказчик не имел сведений, позволяющих идентифицировать участников оспариваемой Закупки. Соответственно, заявка Участника № 3 не могла быть отклонена Заказчиком на основании того, что участник не является субъектом малого и среднего предпринимательства при рассмотрении первых частей заявок. При этом, как было отмечено Комиссией ранее, заявка Участника № 3 была отклонена по итогам рассмотрения вторых частей заявок. На основании изложенного Комиссия приходит к выводу, что вышеуказанные действия Заказчика не противоречат требованиям аукционной документации и Закону о закупках. В силу части 6 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции предусмотрено, что к жалобе прикладываются документы, подтверждающие ее обоснованность. При этом жалоба должна содержать перечень прилагаемых к ней документов. То есть, бремя доказывания при рассмотрении жалобы в контрольном органе возлагается на лицо, подавшее жалобу на соответствующие действия Заказчика в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции. При этом содержание жалобы не подтверждает нарушение со стороны Заказчика действующего законодательства Российской Федерации 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 о необоснованности доводов жалобы. 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 (пункт 3 статьи 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (пункт 4 статьи 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (пункт 1 статьи 10 ГК РФ). Резюмируя изложенное, с учетом имеющихся в настоящее время документов и сведений, на основании конкретных фактических обстоятельств дела, Комиссия приняла решение о признании жалобы Заявителя на действия Заказчика необоснованной. На основании изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия РЕШИЛА: 1. Признать жалобу "....." (ИНН: "....."; ОГРН: ".....") на действия "....." (ИНН: "....."; ОГРН: ".....") при проведении Закупки необоснованной. 2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 08.08.2023 № ЕИ/33618/23. Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его принятия.