

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-92/24

по результатам рассмотрения жалобы ЧОУ ДПО «АУЦ «Авиатор» на действия (бездействие) заказчика и оператора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011

№ 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»

02.04.2024 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия ФАС России) в составе:

ведущего заседание Комиссии ФАС России – <...>,

членов Комиссии ФАС России:

<...>,

<...>,

при участии представителей:

ГАУ РК «Коми Лесопожарный Центр»: <...>, <...>,

ЧОУ ДПО «АУЦ «Авиатор»: <...>,

представители АО «Сбербанк – АСТ» на заседание Комиссии ФАС России

не явились, о дате, времени и месте рассмотрения жалобы посредством системы видео-конференц-связи уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев посредством системы видео-конференц-связи жалобу ЧОУ ДПО «АУЦ «Авиатор» от 18.03.2024 № 23, направленную письмом Коми УФАС России от 20.03.2024 № ОД/1621/24, на действия (бездействие) заказчика ГАУ РК «Коми Лесопожарный Центр», оператора электронной площадки АО «Сбербанк – АСТ» при проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по фрахтованию воздушного судна

Cessna-182 (эквивалент) для нужд ГАУ РК «Коми лесопожарный центр» (извещение

№ 32413303702), в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от

26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В ФАС России поступила жалоба ЧОУ ДПО «АУЦ «Авиатор» (далее – Заявитель) от 18.03.2024 № 23, направленная письмом Коми УФАС России от 20.03.2024 № ОД/1621/24, на действия (бездействие) заказчика ГАУ РК «Коми Лесопожарный Центр» (далее – Заказчик), оператора электронной площадки АО «Сбербанк – АСТ» (далее – Оператор) при проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по фрахтованию воздушного судна Cessna-182 (эквивалент) для нужд ГАУ РК «Коми лесопожарный центр» (извещение № 32413303702) (далее – Аукцион, Жалоба).

Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в части 2 статьи 1 Закона о закупках.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной 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 Законом о закупках.

При этом частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции установлено, что при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей. В случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в актах и (или) действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

Частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции предусмотрено, что по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений принимает решение о необходимости выдачи предписания.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупке товаров, работ, услуг ГАУ РК «Коми Лесопожарный Центр», утвержденным Наблюдательным советом ГАУ РК «Коми Лесопожарный Центр» (протокол от 18.04.2023 б/н) (далее – Положение о закупке).

Закупочной документацией (далее – Документация) установлено, что заявки подаются через автоматизированную систему Оператора по адресу в информационно – телекоммуникационной сети «Интернет»:

<https://utp.sberbank-ast.ru>.

Вопросы, связанные с информационно-техническим обеспечением проведения Оператором закупок товаров, работ, услуг и торгов с использованием электронной площадки, имеющей адрес в сети «Интернет»:

<https://utp.sberbank-ast.ru>., регулируются Регламентом работы электронной площадки АО «Сбербанк – АСТ», утвержденным генеральным директором АО «Сбербанк – АСТ» Андреевым Н.Ю. от 25.01.2024 б/н (далее – Регламент).

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при осуществлении закупки в единой информационной системе, на официальном сайте, за исключением случаев, предусмотренных Законом о закупках, размещаются извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в такие извещение и документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые при осуществлении закупки, итоговый протокол, иная дополнительная информация, предусмотренная в соответствии с частью 6 статьи 4 Закона о закупках. В случае, если при заключении и исполнении договора изменяются количество, объем, цена закупаемых товаров, работ, услуг или сроки исполнения договора по сравнению с указанными в итоговом протоколе, не позднее чем в течение десяти дней со дня внесения изменений в договор в единой информационной системе размещается информация об изменении договора с указанием измененных условий. При закупке у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) информация о такой закупке, предусмотренная частью 5 статьи 4 Закона о закупках, может быть размещена заказчиком в единой информационной системе в случае, если это предусмотрено положением о закупке.

В соответствии с извещением об осуществлении закупки (далее – Извещение), Документацией, протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя) установлено:

1. Извещение размещено в единой информационной системе в сфере закупок (далее – ЕИС) – 20.02.2024;
2. Начальная (максимальная) цена договора – 40 795 104 руб.;
3. Дата окончания срока подачи заявок на участие в Аукционе –

07.03.2024;

4. На участие в Аукционе подано 2 заявки;
5. Дата рассмотрения первых частей заявок, поданных на участие в Аукционе – 12.03.2024;
6. По результатам рассмотрения первых частей заявок до участия в Аукционе допущено 2 участника закупки;
7. Дата рассмотрения вторых частей заявок, поданных на участие в Аукционе – 13.03.2024;
8. По результатам рассмотрения вторых частей заявок соответствующими требованиям Документации признаны 2 заявки участников закупки;
9. Дата подведения итогов – 13.03.2024;
10. По результатам подведения итогов победителем Аукциона признан участник с идентификационным номером «453» с предложением о цене договора в размере 32 228 132,16 руб. (далее – Победитель).

Согласно части 14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, если при рассмотрении жалобы комиссии антимонопольного органа необходимо получение дополнительной информации, срок принятия решения может быть продлен однократно на срок, установленный частью 14 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

В ходе заседания 26.03.2024 Комиссией ФАС России на основании части 14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции в целях полного и всестороннего рассмотрения Жалобы объявлен перерыв до 02.04.2024.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в том числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований Закона о закупках и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Согласно доводам Жалобы Заявителя Заказчиком и Оператором нарушены права и законные интересы Заявителя, поскольку:

1. Заказчиком неправомерно признан победителем Аукциона участник с идентификационным номером заявки «453»;
2. Оператором нарушены права и законные интересы Заявителя, поскольку Оператором при проведении Аукциона не соблюден порядок торгов, в результате чего победителем признан другой участник Аукциона.

Представитель Заказчика и Оператор в письменных пояснениях с доводами Жалобы не согласились и сообщили, что при проведении Аукциона Заказчик и Оператор действовали в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, Положения о закупке, Документации и Регламента.

Комиссией ФАС России установлено, что Жалоба содержит основания, предусмотренные частью 10 статьи 3 Закона о закупках, следовательно, подлежит рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Рассмотрев представленные материалы, выслушав пояснения представителей Заказчика, Заявителя, Комиссия ФАС России установила следующее.

1. Согласно доводу Жалобы Заказчиком неправомерно признан победителем Аукциона участник с идентификационным номером заявки «453».

В соответствии с частью 18 статьи 3.2 Закона о закупках под аукционом 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.

В соответствии с частью 2 статьи 3.3 Закона о закупках под оператором электронной площадки понимается являющееся коммерческой организацией юридическое лицо, созданное в соответствии с законодательством Российской Федерации в организационно-правовой форме общества с ограниченной ответственностью или непубличного акционерного общества, в уставном капитале которых доля иностранных граждан, лиц без гражданства, иностранных юридических лиц либо количество голосующих акций, которыми владеют указанные граждане и

лица, составляет не более чем двадцать пять процентов, владеющее электронной площадкой, в том числе необходимыми для ее функционирования оборудованием и программно-техническими средствами, и обеспечивающее проведение конкурентных закупок в электронной форме в соответствии с положениями Закона о закупках. Функционирование электронной площадки осуществляется в соответствии с правилами, действующими на электронной площадке, и соглашением, заключенным между заказчиком и оператором электронной площадки, с учетом положений статьи 3.3 Закона о закупках.

Согласно пункту 14.16 Положения о закупках при подведении итогов аукциона в электронной форме на основании результатов рассмотрения вторых частей заявок на участие в аукционе в электронной форме и сведений о ценовых предложениях, в том числе о ценовых предложениях, указанных в подпункте 8 пункта 14.11 Положения о закупке, комиссия присваивает каждой такой заявке порядковый номер в порядке уменьшения степени выгоды ценовых предложений, предложенных соответствующими участниками аукциона в электронной форме, и ценовых предложений, указанных в подпункте 8 пункта 14.11 Положения о закупке. Заявке на участие в аукционе в электронной форме, в которой содержится наименьшее ценовое предложение, присваивается первый номер. В случае, если в нескольких таких заявках содержатся одинаковые ценовые предложения, меньший порядковый номер присваивается заявке, которая поступила ранее других таких заявок. При присвоении порядкового номера заявкам на участие в аукционе в электронной форме, поданным участниками закупки без ценовых предложений, меньший порядковый номер присваивается заявке на участие в аукционе в электронной форме, которая поступила ранее других таких заявок.

При этом в соответствии с пунктом 10.15 Регламента в случае, если в ходе торговой сессии было подано предложение о цене, равное предложению о цене, предложенному другим (другими) участником (участниками) аукциона, победителем признается участник, чье предложение о цене поступило ранее других предложений.

В соответствии с протоколом от 13.03.2024 б/н (далее – Протокол) Заявителем при проведении Аукциона подано ценовое предложение в размере 32 228 132,16 руб. в 11:46:00, при этом в соответствии с Протоколом победителем признан участник с идентификационным номером заявки

«453» с равным предложением о цене договора в размере 32 228 132,16 руб., поступившим в ходе проведения Аукциона в 11:46:52, то есть после поступления ценового предложения, поданного Заявителем.

Согласно пояснениям Заказчика Победителем и Заявителем поданы одинаковые ценовые предложения в ходе проведения Аукциона, при этом Победителем заявка на участие в закупке направлена 04.03.2024 в 11:59 (МСК), а заявка на участие в закупке Заявителя поступила позднее, а именно 07.03.2024 в 10:29 (МСК).

Представители Заказчика на заседании Комиссии ФАС России пояснили, что в соответствии с пунктом 14.16 Положения о закупках победителем аукциона, в случае наличия одинаковых ценовых предложений, признается тот участник, заявка которого поступила ранее других заявок на участие в закупке, а именно заявка Победителя.

При этом на заседании Комиссии ФАС России установлено, что согласно подпункту 4.3.1 пункта 4.3 дополнительного соглашения к договору оказания услуг на универсальной торговой платформе об оказании услуг в торговой секции «Закупки по 223-ФЗ» от 29.11.2019 № УТП2019-45081-003-2 (далее – Соглашение, Договор), заключенного между Заказчиком и Оператором в соответствии с частью 2 статьи 3.3 Закона о закупках, пользователь обязан исполнять свои обязательства в рамках Соглашения надлежащим образом, добросовестно и разумно, в соответствии с условиями Соглашения, эксплуатационной, пользовательской документацией, Регламентом торговой секции.

Изучив представленные материалы, Комиссия ФАС России установила, что примененный Заказчиком порядок определения победителя по результатам аукционной сессии, допускающий возможность признания победителем участника закупки, заявка которого подана раньше, с учетом равенности ценовых предложений участников, противоречит принципам равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, безосновательно нарушает права таких участников, а также препятствует реализации мер, направленных на сокращение

издержек заказчика.

Также Комиссия ФАС России приходит к выводу о том, что очередность фактической подачи заявок на участие в аукционе до проведения торгов сама

по себе не может являться определяющей при выборе победителя аукциона,

так как первичная подача заявки, даже и содержащая первоначальное ценовое предложение (в случае наличия такой обязанности), не имеет взаимосвязи

с непрогнозируемыми итогами проведения аукционных торгов, числом поданных дополнительных ценовых предложений и достигнутым снижением цены в ходе аукциона, что создает между собой противоречие норм Положения о закупках и Регламента.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что действия Заказчика, выразившиеся в неправомерном признании победителем Аукциона участника с идентификационным номером заявки «453» с предложением

о цене договора в размере 32 228 132,16 руб, противоречат положениям Регламента

и Соглашения, нарушают часть 1 статьи 2, часть 2 статьи 3.3 Закона о закупках

и содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса

об административных правонарушениях.

При этом в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссией ФАС России принято решение о необходимости выдачи предписания, направленного на устранение выявленного нарушения.

2. Согласно доводу Жалобы Заявителя Оператором нарушены права и законные интересы Заявителя, поскольку Оператором при проведении Аукциона

не соблюден порядок проведения Аукциона, в результате чего победителем признан другой участник Аукциона.

Частью 12 статьи 3.3 Закона о закупках установлено, что оператор электронной площадки обязан обеспечить непрерывность осуществления конкурентной закупки в электронной форме, неизменность подписанных электронной подписью электронных документов, надежность функционирования программных и технических

средств, используемых для осуществления конкурентной закупки в электронной форме, равный доступ участников конкурентной закупке в электронной форме к участию в ней. За нарушение указанных требований оператор электронной площадки несет ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации.

На заседании Комиссии ФАС России установлено, что дата и время подачи ценовых предложений в Аукционе – 13.03.2024 с 11:00 до 11:56 (МСК).

Представитель Заявителя на заседании Комиссии ФАС России сообщил, что 13.03.2024 при проведении Аукциона Оператором не соблюден порядок торгов, в результате чего победителем признан другой участник Аукциона, в связи с чем ценовое предложение, поданное Заявителем, в размере 32 228 132,16 руб., являясь первым поданным, осталось лишено приоритета, вопреки аналогичному предложению Победителя, поданному по очередности вторым, в результате чего победителем признан другой участник Аукциона.

В письменных пояснениях Оператор пояснил, что программно-технический комплекс Оператора в период проведения Аукциона работал в штатном режиме, без сбоев. В соответствии с реестром документов Оператора, 18.03.2024 в 09:34 (МСК) организатором торгов размещен протокол подведения торгов. Согласно размещенному Протоколу, Заказчиком допущены обе заявки на участие. Вместе с тем победитель Аукциона определяется Заказчиком на этапе подведения итогов посредством формирования и размещения протокола подведения итогов, в том числе в соответствии с Положением о закупках.

Кроме того, в пункте 10.11 Регламента указано, что участник аукциона вправе подать предложение о цене, не снижающее лучшее предложение о цене, а также предложение о цене, равное предложению о цене другого участника.

Вместе с тем представитель Заявителя на заседании Комиссии ФАС России не представил сведений, подтверждающих, что Оператором не обеспечена надежность функционирования программно-технических средств, используемых

при проведении Аукциона.

Таким образом, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частями 17, 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ЧОУ ДПО «АУЦ «Авиатор» (ИНН: 1660135366; ОГРН: 1091600003252) от 18.03.2024 № 23, направленную письмом Коми УФАС России от 20.03.2024 № ОД/1621/24, на действия (бездействие) заказчика ГАУ РК «Коми Лесопожарный Центр», оператора электронной площадки АО «Сбербанк – АСТ» при проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по фрахтованию воздушного судна Cessna-182 (эквивалент) для нужд ГАУ РК «Коми лесопожарный центр» (извещение № 32413303702) обоснованной в части действий ГАУ РК «Коми Лесопожарный Центр».
2. Признать в действиях ГАУ РК «Коми Лесопожарный Центр» нарушение части 1 статьи 2, части 2 статьи 3.3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
3. Выдать ГАУ РК «Коми Лесопожарный Центр», АО «Сбербанк – АСТ» обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, в соответствии с принятым решением от 02.04.2024 по делу № 223ФЗ-92/24.
4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы от 02.04.2024 по делу № 223ФЗ-92/24 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.

Ведущий заседание Комиссии ФАС России:

<...>

Члены Комиссии ФАС России:

<...>

<...>