

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-7386/2023 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

15.06.2023

г. Москва

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

рассмотрев жалобы ... (далее — Заявитель) на действия ФГУП «ТД «КРЕМЛЕВСКИЙ» (далее — Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по капитальному ремонту здания котельной, расположенного по адресу: г. Москва, пос. Воскресенское, п. Воскресенское, д/зд. 60, стр. 1 (реестровый № 32312363717) и при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по капитальному ремонту дымовой трубы котельной расположенной по адресу: г. Москва, пос. Воскресенское, п. Воскресенское, д/зд. 60, стр. 1 (реестровый № 32312355498) (далее — Закупки), 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 поступили жалобы Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупок.

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.

Жалобы Заявителя отвечают требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о Закупках.

В своих жалобах Заявитель выражает несогласие с отклонением своих заявок от участия в Закупках.

Заказчик с доводами жалоб не согласился, и на заседание Комиссии представил письменные возражения, а также иные истребованные антимонопольным органом документы.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобах, в возражениях на них и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссией установлено следующее.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчика 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 соответствии с протоколами от 26.05.2023 № 32312363717-01, 32312355498-01 заявки Заявителя были отклонены по следующим основаниям:

«1. Участник конкурса не декларировал в заявке на участие в конкурсе свое соответствие требованиям, указанным в подпункте г) пункта 3.1. раздела 3 Документации в заявке на участие в конкурсе (требования: пункт 3.2. раздела 3 и абзац 7 пункта 8.1. раздела 8 Документации).

2. В заявке на участие в конкурсе отсутствует описание участником конкурса товара, работы, услуги, являющихся предметом закупки, их количественных и качественных характеристик в соответствии с пунктом 2 Формы № 1 Заявка участника закупки Приложение № 4 к документации о проведении конкурса (требование: абзац 9 пункта 8.1. раздела 8 Документации).
3. При рассмотрении заявок отсутствовала заявка на участие в конкурсе, которая должна быть заполнена по форме № 1 Заявка участника закупки Приложение № 4 к документации о проведении конкурса (требования: пункт 6.2. раздела 6, пункт 7.1. раздела 7 Документации)».

Согласно позиции Заявителя, его заявка содержала все необходимые документы и полностью соответствовала требованиям документации.

В подтверждение своей позиции Заявитель представил скриншоты экрана с личного кабинета на сайте электронной торговой площадки, согласно которым Заявителем загружены все необходимые документы.

Комиссией установлено, что все сведения, за непредоставление которых Заказчик отклонил заявку Заявителя содержались в документе «заявка участника» по установленной документацией форме.

В свою очередь, на заседании Комиссии Заказчик пояснил, что заявки Заявителя не содержали в себе заявку по установленной документацией форме.

Разделом 6 Документации установлены требования к содержанию, форме и оформлению заявки на участие в конкурсе.

Пунктом 6.2 Документации определено, что заявка заполняется по форме № 1, образец которой приведен в Приложении № 4 к Документации.

Разделом 7 Документации установлен порядок подачи заявок на участие в конкурсе.

Пунктом 7.1. Документации определено, что заявка заполняется и подается по форме № 1.

Таким образом, в силу положений 6.2., 7.1. Документации заявки на участие в Закупках подаются по установленной документацией форме.

Разделом 3 Документации установлены требования к участникам закупки.

Пунктом 3.1 Документации установлены единые требования к участникам закупки, согласно которым участник закупки должен соответствовать всем пяти пунктам предъявляемых требований (подпункты «а» - «д»).

Пунктом 3.2 Документации установлено, что участник декларирует свое соответствие требованиям, указанным в п. 3.1, то есть участник закупки должен соответствовать требованиям подпунктов «а» - «д» п.3.1 Документации.

В связи с отсутствием у Заявителя заявок по установленной документацией форме, Заказчик при рассмотрении заявок Заявителя опирался на заявки, сформированные на сайте оператора торговой площадки.

Заявки, сформированные на сайте оператора торговой площадки, содержат раздел «Согласие на поставку, приобретение товаров, выполнение работ, оказание услуг», в тексте которого Заявитель жалобы и обязан задекларировать соответствие следующим требованиям, установленным подпунктами «а» - «г» п. 3.1 Документации:

а) непроведение ликвидации участника конкурса - юридического лица и отсутствие решения арбитражного суда о признании участника такой закупки - юридического лица или индивидуального предпринимателя несостоятельным (банкротом);

б) неприостановление деятельности участника конкурса в порядке, установленном

Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях;

в) отсутствие у участника конкурса недоимки по налогам, сборам, задолженности по иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации (за исключением сумм, на которые предоставлены отсрочка, рассрочка, инвестиционный налоговый кредит в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах, которые реструктурированы в соответствии с законодательством Российской Федерации, по которым имеется вступившее в законную силу решение суда о признании обязанности заявителя по уплате этих сумм исполненной или которые признаны безнадежными к взысканию в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах) за прошедший календарный год, размер которых превышает

двадцать пять процентов балансовой стоимости активов участника такой закупки, по данным бухгалтерской (финансовой) отчетности за последний отчетный период. Участник такой закупки считается соответствующим установленному требованию в случае, если им в установленном порядке подано заявление об обжаловании указанных недоимки, задолженности и решение по данному заявлению на дату рассмотрения заявки на участие в конкурсе не принято;

г) отсутствие у участника конкурса - физического лица, зарегистрированного в качестве индивидуального предпринимателя, либо у руководителя, членов коллегиального исполнительного органа, лица, исполняющего функции единоличного исполнительного органа, или главного бухгалтера юридического лица - участника конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства непогашенной или неснятой судимости за преступления в сфере экономики и (или) преступления, предусмотренные статьями 289, 290, 291, 291.1 Уголовного кодекса Российской Федерации, а также неприменение в отношении указанных физических лиц наказания в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, которые связаны с поставкой товара, выполнением работы, оказанием услуги, являющихся предметом осуществляемой закупки, и административного наказания в виде дисквалификации.

Однако Заявитель жалобы подтвердил соответствие следующим требованиям:

- не проводится процедура ликвидации (подпункт «а» пункта 3.1);
- отсутствует решение арбитражного суда о признании банкротом и об

открытии конкурсного производства (подпункт «а» пункта 3.1);

- деятельность не приостановлена (подпункт «б» пункта 3.1);
- размер задолженности по начисленным налогам, сборам и иным обязательным платежам в бюджеты любого уровня или государственные внебюджетные фонды за прошедший календарный год не превышает 25% балансовой стоимости активов по данным бухгалтерской отчетности за последний завершенный отчетный период (подпункт «в» пункта 3.1).

При этом, заявки Заявителя не содержат подтверждения требований, установленных подпунктом «г» пункта 3.1 Документации, а именно: Заявитель жалобы не задекларировал отсутствие непогашенной или неснятой судимости за преступления в сфере экономики и (или) преступления, предусмотренные статьями 289, 290, 291, 291.1 Уголовного кодекса Российской Федерации, а также неприменение в отношении указанных физических лиц наказания в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, которые связаны с поставкой товара, выполнением работы, оказанием услуги, являющихся предметом осуществляемой закупки, и административного наказания в виде

дисквалификации.

Разделом 8 Документации Заказчиком установлены требования к составу документов, входящих в состав заявки на участие в конкурсе.

Пунктом 8.1. Документации установлено, что заявка должна содержать декларацию о соответствии участника конкурса требованиям, установленным подпунктами 3.1 и 3.3 раздела 3 Документации о проведении конкурса и указывается в Форме № 1 Заявка участника закупки.

Также Комиссия отмечает, что пунктом 8.1. Документации установлено, что заявка должна содержать - описание участником конкурса товара, работы, услуги, являющихся предметом закупки, их количественных и качественных характеристик согласно пункту 2 Заявки по форме № 1 (Приложение № 4 к Документации).

Однако в составе документов заявки Заявителя жалобы описание товара, работы, услуги, являющихся предметом закупки, их количественных и качественных характеристик отсутствует.

В соответствии с пунктом 9.2 Документации заявка на участие в конкурсе признается надлежащей, если она соответствует требованиям, установленным в извещении об осуществлении закупки и конкурсной документации, а участник конкурса, подавший такую заявку, соответствует требованиям, которые предъявляются к участнику конкурса и указаны в конкурсной документации.

Комиссия по закупкам отклоняет заявку на участие в конкурсе, если участник конкурса, подавший ее, не соответствует требованиям, предъявляемым к участнику конкурса, указанным в документации о проведении конкурса, или такая заявка участника конкурса признана не соответствующей требованиям, указанным в документации о проведении конкурса.

На основании изложенного, Комиссия приходит к выводу, что заявки Заявителя не соответствовали требованиям Документации и на основании пункта 9.2. Документации подлежали отклонению.

На заседании Комиссии Заявитель указал, что при формировании заявки на сайте оператора торговой площадки им были приложены заявки на участие в конкурсах по установленной документацией форме, что подтверждается представленными в антимонопольный орган скриншотами с сайта оператора торговой площадки.

Комиссией был направлен запрос оператору торговой площадки АО «ЕЭТП» с целью получения информации о составе заявок Заявителя.

Оператора торговой площадки АО «ЕЭТП» в своём ответе (исх. от 14.06.2023 № 3783- Д/23) пояснил следующее :

«Проведение процедур в электронной форме в секции «Коммерческие закупки» на электронной площадке, расположенной по адресу в сети Интернет: <https://com.roseltorg.ru/> осуществляется в соответствии с Регламентом процесса проведения процедур с использованием электронной площадки «Коммерческие закупки» акционерного общества «Единая электронная торговая площадка» (далее – Регламент), который является договором присоединения в соответствии со ст. 428 Гражданского кодекса РФ.

В свою очередь, описание действий пользователей и порядок использования опций, обеспечивающих условия по проведению различных видов процедур в электронной форме, а также функций, обеспечивающих деятельность по получению необходимой информации о проводимых процедурах и непосредственному участию в них описаны в Руководстве пользователя системы проведения процедур закупок в электронной форме (Коммерческие закупки).

Регламент и Руководство пользователя размещены в открытой части сайта электронной площадки https://www.roseltorg.ru/knowledge_db/docs/documents в разделе «База знаний/Документы и регламенты».

В соответствии с частями 4-5 статьи 3.3. Закона о закупках, электронные документы участника конкурентной закупки в электронной форме должны быть подписаны усиленной квалифицированной электронной подписью (далее - электронная подпись) лица, имеющего право действовать от имени соответственно участника конкурентной закупки в электронной форме.

Вместе с тем, частью 10 статьи 3.2 Закона о закупках установлено, что 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 Законом о закупках и положением о закупке заказчика.

Так, в соответствии с требованиями Закона о закупках функционал электронной торговой площадки предусматривает форму подачи заявки для участников по процедурам, которая делится на блоки (разделы), позволяющие определить Участникам самостоятельно назначение документа к той или иной части заявки.

При этом, порядок проведения процедур в электронной форме и направление на рассмотрение заказчику документов, приложенных в составе заявок участниками определяется видом процедуры.

В свою очередь, при направлении Участником закупки заявки в адрес Организатора, отображается окно с листом подтверждения подаваемой заявки, для подтверждения подписью публикации заявки на участие в процедуре.

Таким образом, у Участников закупок при подаче заявок имеется возможность ознакомления с полным составом заявки с целью его подтверждения путем подписания электронной подписью.

Участником ... в отдельный раздел заявки «Документы обоснования цены» по электронной процедуре № 32312363717, лот № 1 приложен файл:

- Заявка - Заявка(6).pdf; по электронной процедуре № 32312355498, лот № 1 приложен файл:
- заявка - Заявка(2).pdf

Поскольку по результатам рассмотрения заявок по заказчиком принято решение по протоколам от 26.05.2023 об отклонении заявок ИП Газиханова А.М., **то дальнейшее участие в закупках данный участник не принимал, ввиду чего, информация о ценовом предложении в адрес Заказчика не направлялась».**

Таким образом, исходя из ответа оператора торговой площадки, Заявитель при формировании заявки прикрепил файлы заявок в раздел «Документы обоснования цены», в связи с чем, на этапе рассмотрения заявок у Заказчика данные документы отсутствовали.

На основании изложенного Комиссия не усматривает нарушение антимонопольного законодательства со стороны Заказчика, так как при отклонении заявки Заявителя Заказчик действовал в соответствии с требованиями собственной документации, требования которой применялись в равной степени ко всем участникам Закупки.

Кроме того, Комиссия принимает во внимание, что на участие в Закупке с реестровым № 32312355498 было подано 9 заявок, а по Закупке с реестровым № 32312363717 подано 2 заявки, при этом, по обжалуемым основаниям была отклонена только заявка Заявителя, что свидетельствует о том, что документация участникам ясна, не содержала в себе двоякого толкования и не вводила в заблуждение.

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 действующего законодательства Российской Федерации в сфере закупок, 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 жалоб Заявителя.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобы (ИНН:056020188794, ОГРНИП:320057100076784) на действия ФГУП «ТД «КРЕМЛЕВСКИЙ»(ИНН: 7703258101, ОГРН:1027739712637) при проведении Закупок необоснованными.
2. Снять ограничения, наложенные письмами Московского УФАС России от 05.06.2023 № НП/22457/23, от 14.06.2023 № НП/24033/23.

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