

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-3414/2024 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

21.03.2024 г. Москва

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

рассмотрев жалобу ООО ЧОО «Русич» (далее — Заявитель) на действия АО «Атомдата-Центр» (далее — Заказчик) при проведении открытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по внутриобъектовой охране на территории ЦОД «Калининский» (реестровый № 32413310527, 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 Тверского УФАС России от 13.03.2024 № ЕК/1699/24.

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.

Согласно доводам жалобы нарушение Закона о закупках в действиях Заказчика выразилось в непроведении переторжки после оценки и сопоставления заявок.

Заявитель в своей жалобе указывает, что документация о проведении Закупки предусматривает возможность Заказчику провести переторжку для получения более выгодных ценовых предложений.

Заявитель, подавая ценовое предложение при участии в Закупке рассчитывал, что сможет его улучшить в ходе проведения переторжки, однако Заказчик не предоставил ему такой возможности, отказавшись от проведения переторжки.

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

Согласно позиции Заказчика документация о проведении Закупки не содержит императивных требований о проведении переторжки после оценки и сопоставления заявок.

Документация лишь предусматривает возможность проведения такой переторжки по решению Заказчика.

Как пояснил Заказчик на заседании Комиссии, отказ от проведения переторжки связан со сроком начала оказания услуг по результатам Закупки.

Заказчик пояснил, что исполнитель по договору в силу пункта 3.2.1.3 Тома 2 «Техническая часть» закупочной документации обязан не менее чем за 2 рабочих дня до начала срока оказания услуг предоставить Заказчику приказ о направлении персонала в адрес Заказчика с указанием списочного состава сотрудников, а также обязан согласовать с Заказчиком состав сотрудников охраны и перечень используемого оборудования.

Приказ о направлении персонала в адрес Заказчика должен быть разработан и направлен исполнителем после подписания договора, при этом, срок оказания

услуг в соответствии с подразделом 3.7 Тома 2 «Техническая часть» закупочной документации начинается с 0:00 часов 01.04.2024, в связи с чем, подписание договора по результатам Закупки без нарушений вышеуказанных положений документации должно состояться 27.03.2024.

В свою очередь, проведение переторжки не позволит заключить договор в указанный срок, что впоследствии приведет к смещению срока начала исполнения договора.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее 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 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.

Извещение о проведении Закупки опубликовано на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок 21.02.2024.

Дата начала срока подачи заявок на участие в закупке: 21.02.2024.

Дата окончания срока подачи заявок на участие в закупке: 05.03.2024.

Отборочная стадия рассмотрения заявок на участие в открытом запросе предложений не позднее 13.03.2024.

Оценочная стадия рассмотрения заявок на участие в открытом запросе предложений и подведение итогов открытого запроса предложений не позднее 15.03.2024.

Начальная (максимальная) цена договора составляет 6 000 118 (шесть миллионов сто восемнадцать) рублей 20 копеек, включая НДС (20%).

При проведении Закупки Заказчик руководствуется требованиями Единого отраслевого стандарта закупок (положение о закупке) Государственной корпорации по атомной энергии «Росатом», утвержденного решением

наблюдательного совета Госкорпорации «Росатом» от 07.02.2012 № 37 (далее — Положение, Стандарт), документации о проведении Закупки (далее — Закупочная документация).

В соответствии с протоколом заседания закупочной комиссии по рассмотрению заявок на отборочной стадии, оценочной стадии и подведению итогов по запросу предложений на право заключения договора на оказание услуг по внутриобъектовой охране на территории ЦОД «Калининский» от 07.03.2024 № 240221/161714/012-ИП победителем Закупки признан участник ООО «ЧОО «КАМЕЛОТ 2000» с ценовым предложением в размере 5 750 000 (пять миллионов семьсот пятьдесят тысяч) рублей 00 копеек, НДС не облагается.

При этом, Заявитель с ценовым предложением в размере 6 000 118 (шесть миллионов сто восемнадцать) рублей 20 копеек, НДС не облагается занял 3 место.

Положением установлено, что переторжка — это дополнительная стадия конкурентной закупки, проводимая в соответствии с требованиями Стандарта, которая заключается в добровольном повышении предпочтительности заявок участников закупки в рамках специально организованной для этого процедуры в соответствии с документацией о закупке.

В силу подпункта 1 пункта 6.2.4 Положения при проведении запроса предложений рассмотрение заявок на участие в закупке и подведение итогов закупки осуществляется в порядке и сроки, установленные в разделах 1, 3 приложения № 12, и предусматривает проведение переторжки (по решению закупочной комиссии, если извещением о проведении закупки предусмотрена возможность проведения переторжки).

Согласно подпункту 4 пункта 6.2.4 Положения в рамках закупки решения о проведении переторжки; о рассмотрении результатов переторжки принимает закупочная комиссия (с оформлением соответствующих протоколов) или заказчик в рамках полномочий, установленных Стандартом.

Таким образом, исходя из условий Положения, закупочная комиссия самостоятельно принимает решение о проведении переторжки, если извещением о проведении закупки предусмотрена возможность проведения переторжки.

В соответствии с пунктом 17 Извещения возможность проведения процедуры переторжки: возможна по снижению первоначально указанной в заявке на участие в закупке цены.

Согласно пункту 10.1 Раздела 2 Тома 1 «Порядок проведения закупки» Закупочной документации переторжка проводится по решению комиссии, если извещением о проведении закупки предусмотрена возможность проведения процедуры переторжки.

Решение о проведении переторжки оформляется протоколом, в котором указываются параметры, по которым она проводится.

Учитывая изложенное Комиссия отмечает, что ни Закупочная документация, ни Положение не содержат императивных требований о проведении переторжки.

В силу подпункта 4 пункта 6.2.4 Положения, пункта 10.1 Раздела 2 Тома 1 «Порядок

проведения закупки» Закупочной документации переторжка проводится исключительно на основании решения комиссии заказчика. При этом, Закупочная документация не содержит условий, при которых Заказчик обязан проводить переторжку.

То есть проведение переторжки является правом, а не обязанностью Заказчика.

Кроме того, Комиссия отмечает, что Закон о закупках не содержит требований о проведении Заказчиком переторжки при проведении закупок.

В силу части 1 статьи 1 Закона о закупках одной из целей Закона о закупках является удовлетворение потребностей заказчиков в товарах, работах, услугах, в том числе для целей коммерческого использования, с необходимыми показателями цены, качества и надежности.

В настоящем случае, Заказчик, действуя в соответствии с собственной документацией принял решение о непроведении переторжки в связи с необходимостью скорейшего заключения договора, ввиду установленного срока начала оказания услуг.

Таким образом, непроведение переторжки в настоящем случае является потребностью Заказчика в начале исполнения договора в установленный документацией срок (01.04.2024).

В свою очередь Заявителем не представлено доказательств, свидетельствующих, что непроведение переторжки привело к предоставлению преимущества конкретному участнику и ограничению конкуренции.

Требования Закупочной документации применялись в равной степени ко всем участникам Закупки.

На основании изложенного Комиссия не усматривает нарушения Закона о закупках со стороны Заказчика, так как при отказе от проведения переторжки Заказчик действовал в соответствии с требованиями собственной документации, требования которой применялись в равной степени ко всем участникам Закупки.

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.

Комиссия отмечает, что Заявитель на момент подачи заявки положения документации не оспаривал, с запросом разъяснений в адрес Заказчика не обращался, тем самым согласился с установленными требованиями.

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 жалобы Заявителя.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО ЧОО «Русич» (ИНН: 6916015119, ОГРН: 1076908001752) на действия АО «Атомдата-Центр» (ИНН: 9721108695, ОГРН: 1207700406055) при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 14.03.2024 № НП/10058/24.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия.