

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-2896/2023 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

09.03.2023 г. Москва

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

Председательствующего:

<...> — главного государственного инспектора отдела антимонопольного контроля торгов,

членов Комиссии:

<...> — заместителя начальника отдела антимонопольного контроля торгов,

<...> — специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля торгов,

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей ООО «Лирона Фактор» и ООО «ИННОХАБ»,

рассмотрев жалобу ООО «Лирона Фактор» на действия ООО «ИННОХАБ» при проведении упрощенной закупки в электронной форме на право заключения договора на оказание консалтинговых услуг по разработке механизма интеграции и управления активами в Госкорпорации «Росатом» (реестровый № 32312111540) (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.

При этом в жалобе Заявителя содержатся ссылки на нарушение Заказчиком статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Комиссия разъяснила Заявителю о том, что настоящая жалоба принята к рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Жалоба, содержащая сведения о нарушении антимонопольного законодательства рассматривается по правилам главы 9 Закона о защите

конкуренции.

На вопрос Комиссии Заявитель пояснил, что отказывается от рассмотрения жалобы по правилам главы 9 Закона о защите конкуренции и в качестве способа защиты права выбирает рассмотрение своей жалобы по правилам статьи 18.1. Закона о защите конкуренции.

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:

- 1) Заказчиком нарушен срок размещения протокола, предусмотренный частью 12 статьи 4 Закона о закупках;
- 2) Заказчиком в итоговом протоколе не отражены сведения о результатах рассмотрения заявки ООО «ФЭО»;
- 3) Заказчиком неправомерно допущено к участию АО «КЕПТ», которому созданы

преимущественные условия участия в Закупке.

Представитель Заказчика с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения и материалы.

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.

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 соответствии с частью 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон 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.

Заказчик осуществляет закупки, руководствуясь действующим у Заказчика Единого отраслевой Стандарт закупок (положение о закупке) Государственной корпорации по атомной энергии «Росатом», утвержденного решением наблюдательного совета Госкорпорации «Росатом» от 07 февраля 2012 № 37 (далее — Положение).

Комиссией установлено, что Заказчиком 10.03.2023 в Единой информационной системе в сфере закупок (далее — ЕИС) опубликовано извещение по проведению упрощенной закупки в электронной форме на право заключения договора на оказание консалтинговых услуг по разработке механизма интеграции и

управления активами в Госкорпорации «Росатом» (реестровый № 32312111540).

Согласно части 3 статьи 4 Закона о закупках конкурентной закупкой является закупка, осуществляемая с соблюдением одновременно следующих условий:

1) информация о конкурентной закупке сообщается заказчиком одним из следующих способов:

а) путем размещения в единой информационной системе извещения об осуществлении конкурентной закупки, доступного неограниченному кругу лиц, с приложением документации о конкурентной закупке;

б) посредством направления приглашений принять участие в закрытой конкурентной закупке в случаях, которые предусмотрены статьей 3.5 настоящего Федерального закона, с приложением документации о конкурентной закупке не менее чем двум лицам, которые способны осуществить поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом такой закупки;

2) обеспечивается конкуренция между участниками конкурентной закупки за право заключить договор с заказчиком на условиях, предлагаемых в заявках на участие в такой закупке, окончательных предложениях участников такой закупки;

3) описание предмета конкурентной закупки осуществляется с соблюдением требований части 6.1 настоящей статьи.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 4.2.2 Положения упрощенная закупка является неконкурентной закупкой (закупкой у единственного поставщика) и порядок проведения такой закупки изложен в разделе 6 приложения № 12 к Положению о закупке (далее — Приложение № 12).

Комиссия, рассмотрев довод Заявителя о нарушении Заказчиком срока размещения итогового протокола от 17.02.2023 № 32312111540-01 в ЕИС, установила следующее.

Согласно статье 6.5 Положения о закупках размещение сведений и документов по неконкурентной закупке на официальных сайтах осуществляется в порядке, установленном в разделе 6 приложения № 12, с учетом положений статьи 6.2.1 Положения о закупках.

В силу статьи 6.2.1 Положения о закупках размещение сведений и документов по закупке (закупочной документации, извещения о закупке и проекта договора в составе закупочной документации, изменений, вносимых в извещение и (или) документацию, разъяснений документации, протоколов, составляемых в ходе закупки (далее – сведения о закупке), а также иной информации, размещение которой предусмотрено Стандартом) осуществляется в порядке и сроки, установленные для конкретных способов закупки в части 1 статьи 4.2.1 и в приложении № 12, в соответствии с требованиями законодательства РФ, Стандарта и распорядительных документов Корпорации, в том числе в области защиты государственной тайны, коммерческой тайны и служебной информации

ограниченного распространения, за исключением случаев, предусмотренных в части 4 настоящей статьи:

а) заказчиками первой группы – на официальном государственном сайте, ЕИС в сроки, установленные Стандартом, в тот же день – на официальном сайте по закупкам атомной отрасли, на ЭТП (в случае проведения закупки в электронной форме) – в сроки, установленные Законом № 223-ФЗ, в иных средствах массовой информации (при необходимости);

б) заказчиками второй группы – на официальном сайте по закупкам атомной отрасли, ЭТП (в случае проведения закупки в электронной форме), в иных средствах массовой информации (при необходимости).

Пунктом 3.2.9 Приложения № 12 установлено, что утвержденная руководителем заказчика аналитическая записка, составленная по форме и в соответствии с требованиями, указанными в приложении 15.4 к Стандарту, публикуется в качестве протокола на официальных сайтах.

В силу 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 установлено, что по результатам процедуры Заказчиком была составлена аналитическая записка от 17.02.2023, размещенная в ЕИС 21.02.2023, то есть с нарушением срока, установленного частью 12 статьи 4 Закона о закупках.

Учитывая изложенное, Комиссия приходит к выводу о нарушении Заказчиком сроков размещения аналитической записки, установленных пунктами 6.2.1 и 6.5 Положения о закупке и частью 12 статьи 4 Закона о закупках.

Комиссия, рассмотрев довод Заявителя об отсутствии в аналитической записке от 17.02.2023, размещенной в ЕИС в качестве протокола от 17.02.2023 № 32312111540-01 (далее — Протокол от 17.02.2023), сведений о результатах рассмотрения заявки ООО «ФЭО», установила следующее.

Пунктом 6 приложения № 1 к Извещению установлено, что любой потенциальный участник закупки может получить полную версию технического задания, содержащего информацию, составляющую коммерческую тайну с приложениями, предварительно уведомив о таком намерении на адреса электронной почты <...>, <...>, до даты окончания срока подачи заявок на участие в закупке, указанной в настоящем разделе, по адресу: 115409, г. Москва, ш. Каширское, д. 49, после подписания соответствующего договора о конфиденциальности и неразглашении информации (приложение № 8 к настоящей документации). Данное техническое задание с приложениями передается из рук в руки уполномоченному представителю с регистрацией факта передачи в соответствующих формах учета или в упаковке, исключающей просмотр

содержащихся документов без нарушения её целостности, либо с использованием специальной или фельдъегерской связи, курьерской службой или заказным письмом при обязательном подтверждении факта отправки письма квитанцией.

Заявка на участие в закупке может быть представлена посредством размещения на ЭТП (в случае участия на ЭТП) или посредством предоставления на адрес электронной почты руководителя направления по закупкам ООО «ИнноХаб» <...> (<...>) без раскрытия информации, составляющей коммерческую тайну согласно условий настоящей закупки.

Срок предоставления заявок на участие в закупке – 09.00 (МСК) 15.02.2023.

В силу пункта 15 Извещения неотъемлемым приложением к Извещению является форма договора о конфиденциальности и неразглашении информации.

Согласно пояснениям Заказчика и представленным документам ООО «ФЕО» не подписывало договор о конфиденциальности и неразглашении информации и, соответственно, не получало полные данные по закупке. Такое действие/бездействие ООО «ФЕО» повлекло возникновение ситуации, когда общество, подавая заявку на участие в закупке, не смогло оценить требования закупки и предложить услугу, соответствующую ее требованиям, техническое предложение участника закупки не содержало информации, которая ранее не была отражена в документации Заказчика, размещенной в усеченном виде. Ввиду невозможности оценить степень соответствия предлагаемой услуги требованиям Закупки, заявка ООО «ФЕО» была отклонена. Во внутренней системе размещения заказа Заказчика (SAP SRM) информация об отклонении заявки участника отражена, однако, как пояснил Заказчик, возможность передать такие данные на ЭТП отсутствует, т.к. проводится некокурентная закупка, предполагающая отсутствие обязательств Заказчика по заключению договора.

При этом Комиссия принимает во внимание, что ни документацией, ни Положением о закупках, ни Законом о закупках не установлена обязанность Заказчика отражать в документах, составляемых в ходе процедуры, сведения о заявках, отклоненных при проведении неконкурентных закупок.

Также Комиссия отмечает, что Заявителем не представлены доказательства, подтверждающие, что указанные действия Заказчика повлекли нарушение его прав, а равно порядка проведения процедуры.

Резюмируя изложенное, Комиссия приходит к выводу о необоснованности жалобы в указанной части.

Комиссия, рассмотрев довод Заявителя о неправомерном допуске к участию АО «КЕПТ», которому, по мнению Заявителя, созданы преимущественные условия участия в Закупке, установила следующее.

В силу пункта 3.2.2 Приложения № 12 заявка на участие в закупке должна содержать информацию, позволяющую сделать вывод о функциональных и

качественных характеристиках, технических требованиях предлагаемой продукции, информацию об условиях исполнения договора (условиях поставки товара, выполнения работ, оказание услуг, месте доставки товара, выполнения работ, оказания услуг, порядке оплаты, сроках поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг, порядке формирования цены, сроках и объемах гарантийных обязательств и т.п.), и иную информацию, необходимую для осуществления отбора и оценки в соответствии с требованиями, указанными в запросе. Заявки на участие в закупке направляются посредством функционала ЭТП или по адресам, указанным в извещении о проведении упрощенной закупки и/или запросе заявки на участие в закупке. Идентичная информация с указанием контактных данных и адреса предоставления заявок содержится в разделе 6 приложения № 1 к извещению о проведении закупки /документации о закупке.

Согласно пункту 3.2.6 Приложения № 12 при получении менее трех заявок на участие в закупке в аналитической записке указывается обоснование невозможности получения достаточного количества. В случае выбора поставщика, предложившего цену, отличную от минимальной, а также в случае если отдано предпочтение не организациям атомной отрасли или не изготовителям продукции, в аналитической записке указывается подробное обоснование такого выбора, а также результат переговоров по снижению цены. Аналитическая записка направляется в СОВК, ПЗА заказчика либо, в случае их отсутствия у заказчика, в СОВК, ПЗА управляющей компании.

В соответствии с пунктом 3.2.4 Приложения № 12 выбор поставщика осуществляется по истечению срока на предоставление ответов, указанного в запросе заявки на участие в закупке, по результатам полученных заявок, в том числе на адресные запросы. Сравнение и сопоставление предложений, содержащихся в заявках на участие в закупке, проводится в соответствии с порядком и критериями отбора и оценки, установленными в запросе.

Пунктом 3.2.7 Приложения № 12 установлено, что по результатам сравнения и сопоставления заявок на участие в закупке выбирается поставщик, соответствующий критериям отбора, предложивший наилучшие условия исполнения договора и набравший наибольшее количество баллов.

Согласно пункту 3.2.8 Приложения № 12 с выбранным поставщиком должны быть проведены переговоры по снижению цены. В случае закупки финансовых услуг указанные переговоры проводятся по решению заказчика.

Вместе с тем согласно позиции Заявителя в действиях Заказчика по допуску АО «КЭПТ» усматривается создание преимущественных условий участия, поскольку АО «КЭПТ» не подавал заявку посредством функционала ЭТП, что позволило, по мнению Заявителя, АО «КЭПТ» вносить изменения в поданную заявку.

Комиссия считает необходимым отметить, что Положением о закупках и документацией к Закупке допускается направление заявки на участие в процедуре посредством электронной почты.

Таким образом, избрание АО «КЕПТ» иного предусмотренного документацией способа направления заявки на участие в неконкурентной процедуре, отличного от способа, выбранного Заявителем, не может само по себе свидетельствовать о том, что при рассмотрении указанных заявок Заявитель и АО «КЕПТ» находились в неравных условиях.

Кроме того в рамках заседания Комиссией была изучена заявка АО «КЕПТ», а также документы, предоставленные Заказчиком, подтверждающие направление комплектной заявки АО «КЕПТ» в установленный документацией срок.

По результатам изучения указанных документов Комиссией не установлено, что АО «КЕПТ» вносило или имело возможность внести изменения в предложение о цене, содержащееся в заявке. Доказательства обратного заявителем не представлены.

В этой связи у Комиссии отсутствуют правовые основания к выявлению в действиях Заказчика нарушения требований действующего законодательства о публичных торгах, поскольку последний действовал в соответствии с требованиями собственной документации, которая не была оспорена Заявителем ни в административном, ни в судебном порядке.

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 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).

Учитывая изложенное, Комиссия приходит к выводу о необоснованности жалобы в указанной части.

Комиссия, рассмотрев вопрос о выдаче Заказчику обязательного к исполнению

предписания об устранении выявленных нарушений, пришла к выводу, что нарушение срока размещения Протокола от 17.02.2023 носит неустранимый характер, в связи с чем Комиссия приняла решение не выдавать Заказчику обязательное к исполнению предписание.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Лирона Фактор» (ИНН: 7713707324; ОГРН:1107746394183) на действия ООО «ИННОХАБ» (ИНН: 9724042820; ОГРН:1217700144738) при проведении Закупки частично обоснованной.
2. Установить в действиях Заказчика нарушения статей 6.2.1, 6.2 Положения о закупках и части 12 статьи 4 Закона о закупках.
3. Обязательное для исполнения предписание не выдавать.

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