

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-120/2024 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

17.01.2024

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 «.....» в лице «.....», действующей на основании доверенности от 12.09.2024 № б/н, «.....» в лице «.....», действующей на основании доверенности от 05.10.2023 № 132Д,

рассмотрев жалобу «.....» (далее также — Заявитель) на действия «.....» (далее также — Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по комплексному техническому обслуживанию, эксплуатации и санитарному содержанию спортивных объектов, административных зданий и казарменножилищного фонда ФАУ МО РФ ЦСКА г. Москва (реестровый № 32313011118, 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.

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 при проведении закупочной процедуры выразилось в сокращении сроков подачи заявок на участие в Закупке после внесения изменений в документацию, что не позволило Заявителю направить Заказчику запрос на разъяснение положений документации и принять участие в Закупке.

Заказчик 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 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 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.

При проведении Закупки Заказчик руководствовался нормами Закона о закупках и Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд подведомственных Министерству обороны Российской Федерации федеральных государственных бюджетных учреждений, федеральных бюджетных учреждений, федеральных государственных автономных учреждений, федеральных автономных учреждений и федеральных государственных унитарных предприятий, утвержденного протоколом Наблюдательного Совета ФАУ МО РФ ЦСКА от «22» сентября 2022 г. № 5/2022 (далее – Положение о закупке).

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.

Комиссией установлено, что 27.11.2023 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (адрес в сети «Интернет» - <http://zakupki.gov.ru>) (далее также - ЕИС), а также на сайте электронной торговой площадки АО «ЕЭТП» Заказчиком было размещено извещение о проведении Закупки.

В соответствии с извещением о проведении Закупки от 27.11.2023 датой начала подачи заявок на участие в открытом конкурсе определено - 27.11.2023, датой окончания подачи заявок на участие в открытом конкурсе определено - 14.12.2023.

При этом Комиссией Управления установлено, что в Московское УФАС России 12.12.2023 поступала жалоба Заявителя на действия Заказчика, мотивированная установлением неправомерного порядка оценки заявок участников.

Решением антимонопольного органа от 22.12.2023 по делу № 077/07/00-17629/2023 жалоба Заявителя на действия Заказчика была признана Комиссией частично обоснованной, а в действиях Заказчика установлено нарушение пункта 2 части 1 статьи 3, пунктов 13, 14 части 10 статьи 4 Закона о закупках.

На основании указанного решения от 22.12.2023 по делу № 077/07/00-17629/2023 Заказчику было выдано обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений, которым предписано:

1. Заказчику отменить протоколы, составленные в ходе проведения процедуры (в случае их составления).
2. Заказчику вернуть участникам закупочной процедуры ранее поданные заявки с уведомлением о прекращении действия данных заявок и о возможности подать новые заявки на участие в Закупке.
3. Заказчику внести изменения в Закупочную документацию с учетом решения Комиссии от 22.12.2023 по делу № 077/07/00-17629/2023.
4. Заказчику продлить срок приема заявок на участие в Закупке таким образом, чтобы с даты размещения в единой информационной системе указанных изменений до даты окончания срока подачи заявок на участие в такой закупке оставалось не менее половины срока подачи заявок на участие в такой закупке, установленного положением о закупке для данного способа закупки.

5. Заказчику назначить новую дату окончания подачи заявок, дату рассмотрения заявок, дату подведения итогов Закупки.
6. Заказчику разместить информацию о вышеуказанных изменениях в источниках, предусмотренных законодательством Российской Федерации для размещения информации о Закупках.
7. Заказчику продолжить проведение Закупки в соответствии с Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, Положением о закупках и Закупочной документацией.
8. Заказчику надлежит исполнить настоящее предписание в срок до 12.02.2024.
9. Заказчику об исполнении настоящего предписания сообщить в адрес Московского УФАС России в срок до 14.02.2024 с приложением подтверждающих документов.

Представитель Заказчика на заседании Комиссии пояснил, что 28.12.2023 им были внесены изменения в документацию в целях исполнения требований решения и предписания Комиссии от 22.12.2023 по делу № 077/07/00-17629/2023 и в результате чего были продлены сроки приема заявок на участие в Закупке и назначена новая дата окончания подачи заявок, дата рассмотрения заявок и дата подведения итогов Закупки.

Как пояснил Заказчик, срок окончания подачи заявок на участие в закупке был продлен в соответствии с требованиями, установленными в Положении о закупке и потенциальному участнику было предоставлено 12 календарных дней для подачи заявки, включая 2 рабочих дня.

В свою очередь, Заявитель в обоснование своей позиции пояснил, что установление Заказчиком периода приема заявок в нерабочие дни лишило потенциальных участников возможности запрашивать разъяснения по закупочной документации, что противоречит Положению о закупке Заказчика и статье 3.2. Закона о Закупках.

Кроме того, как отметил Заявитель, установленные Заказчиком сроки подачи заявок ограничили в возможности осуществления перевода и зачисления денежных средств на лицевой счет электронной торговой площадки, а также в процедуре оформления, оплаты и получения банковской гарантии для обеспечения участия в процедуре.

Исследовав изложенные обстоятельства, Комиссия считает необходимым отметить следующее.

В соответствии с частью 11 статьи 4 Закона о закупках изменения, вносимые в извещение об осуществлении конкурентной закупки, документацию о конкурентной закупке, разъяснения положений документации о конкурентной закупке размещаются заказчиком в единой информационной системе, на официальном сайте, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Федеральным законом, не позднее чем в течение трех дней со дня принятия решения о внесении указанных изменений, предоставления указанных разъяснений. В случае внесения изменений в извещение об осуществлении конкурентной закупки, документацию о конкурентной закупке срок подачи заявок на участие в такой закупке должен быть

продлен таким образом, чтобы с даты размещения в единой информационной системе указанных изменений до даты окончания срока подачи заявок на участие в такой закупке оставалось не менее половины срока подачи заявок на участие в такой закупке, установленного положением о закупке для данного способа закупки.

Вместе с тем Законом о закупках не установлено предельного срока, при наступлении которого внесение изменений в извещение не допускается.

Согласно пункту 171 Положения о закупке Заказчик вправе принять решение о внесении изменений в извещение о проведении конкурса в электронной форме и (или) документацию о конкурсе в электронной форме до наступления даты и времени окончания срока подачи заявок на участие в конкурсе в электронной форме. В течение трех дней с даты принятия указанного решения такие изменения направляются Заказчиком оператору ЭП, размещаются в ЕИС. При этом срок подачи заявок на участие в конкурсе в электронной форме должен быть продлен таким образом, чтобы с даты размещения в ЕИС указанных изменений до даты окончания срока подачи заявок на участие в конкурсе в электронной форме такой срок составлял не менее чем восемь дней.

Комиссия отмечает, что в силу буквального трактования пункта 171 Положения о закупке при внесении изменений в извещение о проведении конкурса с момента размещения изменений в ЕИС до окончания срока подачи заявок должно оставаться не менее чем восемь дней.

Следует отметить, что в пункте 171 Положения о закупке упоминаются календарные дни, и не делается разграничения между рабочими и нерабочими днями.

Согласно сведениям, размещенным в ЕИС, изменения в документацию были размещены Заказчиком 28.12.2023 в 18:49 (МСК). Данными изменениями был продлен, в том числе, срок подачи заявок на участие в закупке, а именно в новой редакции дата и время окончания срока подачи заявок на участие в закупке определена 09.01.2024 в 17:30 (мск).

Таким образом, с момента внесения изменений в документацию и до завершения сроков подачи заявок было 12 календарных дней для подачи заявки.

С учетом установленных обстоятельств, Комиссия отмечает, что срок окончания подачи заявок на участие в закупке был продлен в соответствии с требованиями Закона о закупках и Положения о закупках Заказчика.

Вместе с тем Комиссия также считает необходимым отметить, что Заказчик внес изменения в документацию только в части процедуры оценки заявок с учетом решения Комиссии от 22.12.2023 по делу № 077/07/00-17629/2023 и не было внесено изменений в требованиях к составу документов для подачи заявки, в том числе в части требований к обеспечению заявок на участие в конкурсе.

При этом изначально закупочная процедура была размещена Заказчиком 27.11.2023, то есть за 43 дня до новой даты окончания подачи заявок, в связи с чем указанный срок предоставлял возможность каждому потенциальному участнику подать заявку и своевременно подготовить обеспечение заявки, учитывая установленные банковскими учреждениями сроки.

Комиссия учитывает, что для получения обеспечения заявок необходимо совершить определенный алгоритм действий, в том числе определить банк-гарант, ознакомиться с условиями выдачи банковской гарантии и перечнем документов, требуемых конкретным банком для оформления банковской гарантии, подготовить необходимый пакет документов для получения банковской гарантии и т. д.

Однако Заявитель не представил доказательств того, что его действия были направлены на участие в оспариваемой Закупке, в том числе на получение обеспечения заявки.

Кроме того, Комиссия дополнительно учитывает, что Заявитель не представил доказательств того, что им направлял запрос о даче разъяснений положений документации в адрес Заказчика, ответ на который последний не предоставил.

В связи с чем, Комиссия отмечает, что доводы Заявителя не нашли документального подтверждения действительного (а не мнимого) нарушения прав Заявителя, поскольку достаточных и достоверных доказательств тому представлено не было.

Следует отметить, что 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.

Проанализировав заявленные доводы, Комиссия отмечает, что в жалобе Заявителя не указаны обжалуемые действия (бездействие) Заказчика, нарушающие действующее законодательство Российской Федерации о закупках, а также отсутствуют ссылки на положения действующего законодательства Российской Федерации о закупках, которые, по мнению Заявителя, были нарушены Заказчиком при внесении изменений в закупочную документацию и продлении сроков отведенных на подачу заявок, равно как не приведено указаний в чем именно выразились нарушения в действиях Заказчика.

В силу положений статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает вышепоименованные жалобы именно в контексте соблюдения прав лиц, в том или ином статусе участвующих (или имеющих возможность принять участие) непосредственно в самой процедуре проведения торгов.

Между тем, Заявитель не доказал нарушение его прав и законных интересов в результате продления Заказчиком сроков отведенных на подачу заявок.

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 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 доводов жалобы.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу «.....» (ОГРН: «.....», ИНН: «.....») на действия «.....» (ИНН: «.....»; ОГРН: «.....») при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 10.01.2024 № НП/322/24.

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