

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-15288/2023 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

15.11.2023

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 «.....» («.....» по доверенности от 01.10.2023 № б/н), «.....» («.....» по доверенности от 01.11.2021 № 1020),

рассмотрев жалобу «.....» (далее также — Заявитель) на действия «.....» (далее также — Заказчик) при проведении закрытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на дооборудование офисного пространства (закупочная процедура № 233019100063, размещена на сайте <https://www.astgoz.ru/page/index>, 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.

Рассмотрение жалобы проводилось в дистанционном режиме посредством видеоконференцсвязи.

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 установленных 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.

Доводы жалобы Заявителя сводятся к нарушению порядка организации и проведения процедуры переторжки после ранее выданного предписания антимонопольного органа по делу от 11.10.2023 № 077/07/00-13174/2023.

Так, Заявитель в жалобе указывает на следующие нарушения в действиях Заказчика:

1. Заказчик надлежащим образом не уведомил Заявителя о процедуре проведения переторжки.

Заявитель в жалобе указывает, что был лишен возможности принять участие в процедуре переторжки, поскольку Заказчик не своевременно опубликован Протокол № 219 от 20.10.2023, устанавливающий новую дату и время проведения переторжки в очной форме, и вследствие чего уведомление о новой процедуре проведения переторжки поступило Заявителю в личном кабинете на электронной торговой площадке только за 44 минуты до ее начала.

2. Заказчик заменил процедуру проведения переторжки с заочной формы в отношении цены договора и срока поставки на очную форму в отношении только цены.

По мнению Заявителя, Заказчику надлежало провести аналогичную переторжку в заочной форме в отношении цены договора и срока поставки, как это было установлено в документации до выдачи предписания антимонопольного органа по делу от 11.10.2023 № 077/07/00-13174/2023, но Заказчик заменил на очную форму в отношении только цены.

3. Заказчиком нарушен порядок проведения процедуры очной переторжки при

подаче ценовых предложений.

Как указывает Заявитель, в новой процедуре проведения переторжки только один участник принимал участие и подавал свои ценовые предложения трижды, что нарушает положения Документации и пункт 9.26 Регламента ООО «АСТ ГОЗ», поскольку участник не вправе подавать предложение о цене договора ниже, чем текущее минимальное предложение о цене договора в случае, если такое предложение о цене договора подано этим же участником.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения и материалы истребуемые антимонопольным органом.

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 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 закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки (пункт 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках).

При проведении Закупки Заказчик руководствовался нормами Закона о закупках и Положения о закупке Государственной корпорации развития «ВЭБ.РФ», утвержденного решением наблюдательного совета ВЭБ.РФ (протокол от 27.05.2019 № 5-ДСП с учетом изменений от 13.12.2019 № 9-ДСП, от 30.06.2020 № 9-ДСП, от 25.12.2020 № 13, от 16.04.2021 № 4-ДСП, от 14.07.2021 № 5и от 26.10.2022 № 9) (далее — Положение о закупке).

Комиссией установлено, что Заказчиком на сайте электронной торговой площадки ООО «АСТ ГОЗ» размещено извещение № 233019100063 о проведении Закупки.

Начальная (максимальная) цена договора: 29 673 350,00 рублей.

Дата начала срока подачи заявок: 11.08.2023.

Дата и время окончания срока подачи заявок: 24.08.2023 в 10:00.

Дата рассмотрения заявок: 31.08.2023.

Согласно пункту 2.1 закупочной документации запрос предложений проводится на электронной площадке (далее также — ЭП, Оператор ЭТП, электронная площадка АСТ ГОЗ) в соответствии с Положением, извещением о проведении запроса предложений в электронной форме, документацией о проведении запроса предложений (далее - документация) и регламентом ЭП (далее — Регламент ЭТП) с использованием функционала ЭП.

1. Относительно довода жалобы о ненадлежащем уведомлении Заявителя о новой процедуре проведения переторжки, Комиссия отмечает следующее.

Комиссией Управления установлено, что в Московское УФАС России поступала жалоба Заявителя на действия Заказчика, мотивированная нарушением сроков рассмотрения заявок (сроков подготовки и публикации итогового протокола), нарушением порядка оценки и сопоставления заявок, поданных Участниками закупки, признанными Участниками и допущенных к дополнительному этапу «Запрос сведений», а также отсутствием ответа на запрос о даче разъяснений результатов рассмотрения и оценки заявки.

Решением антимонопольного органа от 11.10.2023 по делу № 077/07/00-13174/2023 жалоба Заявителя на действия Заказчика была признана Комиссией частично обоснованной, а в действиях Заказчика установлено нарушение пунктов 1 части 1 статьи 3 Закона о закупках, 9.21 Регламента.

На основании указанного решения от 11.10.2023 по делу № 077/07/00-13174/2023 Заказчику было выдано обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений, которым предписано:

1. Заказчику отменить протокол по оценке и сопоставлению заявок на участие в запросе предложений в электронной форме от 31.08.2023 № 188, протокол по оценке и сопоставлению улучшенных заявок на участие в запросе предложений и подведению итогов запроса предложений в электронной форме от 07.09.2023 № 195, протокол по оценке и сопоставлению улучшенных заявок на участие в запросе предложений и подведению итогов запроса предложений в электронной форме (итоговый протокол) от 14.09.2023 № 202.

2. Заказчику определить новую дату проведения переторжки, рассмотрения, оценки и сопоставления заявок и подведения итогов Закупки.

3. Заказчику разместить информацию о вышеуказанных изменениях в источниках, предусмотренных законодательством Российской Федерации для размещения информации о Закупках.

4. Заказчику провести переторжку с учетом решения Комиссии от 11.10.2023 по делу № 077/07/00-13174/2023.

5. Заказчику продолжить проведение Закупки в соответствии с положениям Гражданского кодекса Российской Федерации, Закона о закупках, Положения о закупках и Закупочной документации.

6. Оператору ЭТП обеспечить техническую и функциональную возможность исполнения Заказчиком настоящего предписания.

7. Заказчику надлежит исполнить настоящее предписание в срок до 20.11.2023.

8. Заказчику в срок до 22.11.2023 сообщить в адрес Московского УФАС России об исполнении настоящего предписания с приложением подтверждающих документов.

Представитель Заказчика на заседании Комиссии пояснил, что во исполнение решения и предписания антимонопольного органа по делу № 077/07/00-13174/2023 от 11.10.2023 о нарушении процедуры торгов и порядка заключения договоров Заказчиком на заседании Комиссии по осуществлению конкурентных закупок «ВЭБ.РФ», состоявшемся 19.10.2023 (протокол № 219) были отменены все протоколы, указанные в пункте 1 предписания, а также назначена новая дата переторжки на 25.10.2023, новая дата оценки, сопоставления и подведения итогов закупки на 26.10.2023, о чем 19.10.2023 были направлены соответствующие уведомления на электронную площадку АСТ ГОЗ.

Также Заказчик отметил, что им поступил ответ от Оператора ЭТП от 20.10.2023, согласно которому техническая возможность публикации протокола появится в дату/время возобновления процедуры.

В связи с чем, техническая возможность публикации протокола от 19.10.2023 № 219 появилась у Заказчика только 25.10.2023.

Таким образом, Заказчик отметил, что сведения о протоколе от 19.10.2023 № 219, подписанном 20.10.2023, были размещены незамедлительно после предоставления такой возможности электронной площадкой.

Исследовав изложенные обстоятельства, Комиссия отмечает, что из материалов дела следует, что 19.10.2023 на ЭП Заказчиком были направлены сведения об отмене ранее принятых протоколов указанных в пункте 1 предписания антимонопольного органа от 11.10.2023 по делу № 077/07/00-13174/2023, а также о новых датах переторжки, рассмотрения, оценки и подведения итогов закупки.

Однако сроки публикации протокола № 219 от 19.10.2023, включая срок направления его Заявителю в личный кабинет 25.10.2023, являются следствием обстоятельств, не зависящих от Заказчика, поскольку сведения о протоколе были размещены Заказчиком после предоставления такой возможности электронной площадкой.

При этом следует отметить, что из доводов жалобы и материалов дела следует, что Заявителю посредством электронной площадки АСТ ГОЗ в 11:41:38 18.10.2023 было направлено Уведомление N 22416066 об исполнении предписания контрольного органа следующего содержания: *«Уважаемый Участник! На основании предписания контрольного органа в сфере закупок процедура должна быть возобновлена с этапа Рассмотрение заявок. После отмены Организатором торгов протоколов, составленных в ходе проведения процедуры, и установления новых сроков проведения процедуры Вам будет направлено уведомление о возобновлении процедуры.»*

Также, как следует из материалов представленных Заявителем в составе жалобы в 17:45 19.10.2023 Заказчиком были отменены протоколы, указанные в пункте 1 предписания антимонопольного органа от 11.10.2023 по делу № 077/07/00-13174/2023 и посредством электронной торговой площадки АСТ ГОЗ в 17:45 19.10.2023 Заявителю было направлено Уведомление N 22488215 о возобновлении

процедуры - N 233019100063-1 следующего содержания: «Уважаемый Участник! На основании предписания контрольного органа в сфере закупок отменены сформированные протоколы и установлены новые сроки проведения процедуры размещения заказа. Ваша заявка на участие будет повторно направлена на рассмотрение заказчику (организатору торгов) 2023-10-25 09:00. В случае, если на Вашем лицевом счете, открытом для проведения операций по обеспечению участия, недостаточно денежных средств для блокирования обеспечения заявки по данной процедуре, при условии установления требования к обеспечению заявки заказчиком (организатором торгов) в извещении о проведении такой процедуры, Вам необходимо пополнить свой лицевой счет. Обращаем Ваше внимание, что в срок до 2023- 10-25 09:00 денежные средства на счет должны быть зачислены. В случае, если до указанного срока денежные средства не поступят на Ваш счет - ранее поданная заявка на участие будет возвращена. Если денежные средства по данной процедуре заблокированы или при подаче заявки Вами предоставлено обеспечение заявки в виде банковской гарантии, перечисление денежных средств не требуется. Назначены новые дата и время рассмотрения заявок на 2023-10-25 10:00.».

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о том, что Заявитель был заблаговременно уведомлен о действиях Заказчика направленных на исполнение предписания, в том числе о том, что Заказчиком назначены новые дата и время рассмотрения заявок.

Комиссия отмечает, что в соответствии с пунктом 4.2 закупочной документации участники закупки самостоятельно должны отслеживать опубликованные на ЭП изменения извещения и документации, разъяснения положений документации, информацию о принятых заказчиком в ходе проведения запроса предложений решениях, в том числе о проведении переговоров, переторжки. Заказчик и организатор не несут ответственности в случае неознакомления участниками закупки с такими разъяснениями, изменениями и информацией, в том числе по возмещению каких-либо затрат, связанных с подготовкой и подачей заявки.

Пунктом 23.6 документации установлено, что переторжка проводится с помощью технических и программных средств ЭП, в соответствии с регламентом ЭП.

Таким образом, учитывая, что Заявитель был уведомлен о предпринятых Заказчиком мерах, направленных на исполнение выданного предписания по делу № 077/07/00-13174/2023, в соответствии с положениями документации, Заявитель обязан был самостоятельно отслеживать информацию обо всех изменениях, включая проведение процедуры переторжки.

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 в указанной части.

2. Относительно довода жалобы, что Заказчик в нарушение решения и предписания антимонопольного органа от 11.10.2023 по делу № 077/07/00-13174/2023 изменил формат проведения переторжки с заочной формы в отношении цены договора и срока поставки на очную форму в отношении только цены, Комиссия отмечает следующее.

Решение и предписание от 11.10.2023 по делу № 077/07/00-13174/2023 не содержало требований, обязывающих Заказчика проводить переторжку в заочной форме в отношении цены договора и срока поставки товара.

Следует отметить, что пунктом 27 Информационной карты документации предусмотрена возможность проведения переторжки в очной или заочной форме.

Пунктом 23.7. документации установлены особенности проведения переторжки в заочной форме:

1) участники закупки, в отношении которых принято решение о допуске к участию в запросе предложений, к установленному заказчиком сроку в порядке, установленном для подачи заявок, представляют предложения по изменению заявок. Поданные предложения по изменению заявок могут быть отозваны в любое время до момента окончания срока подачи предложений по изменению заявок;

2) при переторжке открытие доступа к предложениям по изменению заявок проводится в порядке, предусмотренном в документации для этапа открытия доступа к заявкам;

3) по результатам открытия доступа к предложениям по изменению заявок составляется соответствующий протокол (выписка из протокола), который размещается организатором в ЕИС и на ЭП не позднее чем через три дня со дня его подписания.

В свою очередь, пунктом 23.8 документации, установлены особенности проведения переторжки в очной форме:

1) переторжка в очной форме проводится только в отношении ценового предложения;

2) переторжка в очной форме проводится в порядке, установленном регламентом ЭП для проведения аукционов в электронной форме;

3) в режиме реального времени в период с момента начала переторжки на ЭП участник закупки заявляет новое ценовое предложение;

4) снижение цены договора может производиться участником закупки поэтапно до момента окончания переторжки неограниченное количество раз.

Следует отметить, что переторжки в заочной форме и в очной форме проводятся в порядке, установленном регламентом ЭП для проведения аукционов в электронной форме.

Комиссия отмечает, что ни решение, ни предписание антимонопольного органа от 11.10.2023 по делу № 077/07/00-13174/2023 не содержат указаний о необходимости провести повторную переторжку в заочной форме.

При этом выбор формы переторжки является правом Заказчика.

Комиссия принимает во внимание, что Заявитель в жалобе не приводит доводов и не прилагает доказательств, которые подтверждают, что нарушаются права и законные интересы Заявителя, как участника Закупки при проведении Заказчиком

переторжки в иной форме.

Заявителем в жалобе не указано, в чем именно выразилось нарушение Заказчиком Закона о закупках в данной части.

Следовательно, Заявитель не доказал, что Заказчик нарушил какую-либо норму права.

Таким образом, доводы Заявителя не нашли документального подтверждения действительного (а не мнимого) нарушения прав Заявителя, поскольку достаточных и достоверных доказательств тому представлено не было.

На основании изложенного, Комиссия приходит к выводу о необоснованности доводов жалобы в указанной части.

3. Относительно нарушения проведения процедуры очной переторжки при подаче ценовых предложений, Комиссия отмечает следующее.

Пунктом 23.6 документации установлено, что переторжка проводится с помощью технических и программных средств ЭП, в соответствии с регламентом ЭП.

В соответствии с пунктом 9.26 регламента ЭП Подаваемые представителем участника предложения о цене договора на снижение цены договора (вид закрытого аукциона «Договор») должны соответствовать следующим требованиям:

- первое предложение о цене договора обязательно должно быть сделано со снижением в пределах «Шага аукциона»;
- участник не вправе подавать предложение о цене договора, равное или большее, чем предложение, которое подано таким участником ранее, а также равное нулю;
- участник вправе подавать предложение о цене договора, снижающее текущее минимальное предложение о цене договора только на «Шаг аукциона»;
- участник не вправе подавать предложение о цене договора ниже, чем текущее минимальное предложение о цене договора в случае, если такое предложение о цене договора подано этим же участником.

Вместе с тем пунктом 9.25 Регламента ЭП установлено, что при подаче предложения о цене договора система запрашивает подтверждение вводимой информации и, в случае несоответствия информации требованиям законодательства РФ и/или настоящего Регламента, выдает соответствующее сообщение об ошибке и отклоняет такое предложение. После подтверждения вводимой информации, система информирует представителя участника о сделанном предложении, указывая также, что предложение является текущим лучшим предложением о цене договора, либо лучшим предложением такого участника.

Комиссия подчеркивает, что переторжка проводилась с помощью технических и программных средств ЭП, в соответствии с регламентом ЭП.

Ценовые предложения не соответствующие требованиям пункта 9.26 Регламента

ЭП были приняты электронной площадкой.

Вышеуказанные обстоятельства указывают на то, что принятые ЭП ценовые предложения второго участника Закупки не зависели от действий Заказчика или конкурсной комиссии.

При этом иных доказательств, свидетельствующих о нарушении Заказчиком процедуры проведения очной переторжки при подаче ценовых предложений, Заявителем не представлено.

На основании изложенного, Комиссия приходит к выводу об отсутствии нарушений в действиях Заказчика и признает жалобу Заявителя в части нарушения проведения процедуры очной переторжки при подаче ценовых предложений необоснованной.

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 проведении процедуры очной переторжки, равно как не приведено указаний в чем именно выразились нарушения в действиях Заказчика.

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 доводов жалобы.

Комиссия также считает необходимым отметить, что частью 13 статьи 3 Закона о закупках установлено, что рассмотрение жалобы антимонопольным органом должно ограничиваться только доводами, составляющими предмет обжалования. При этом в жалобе Заявителя отсутствуют доводы, указывающие на нарушение порядка проведения процедуры Оператором ЭТП.

Вместе с тем, согласно Письму ФАС России от 05.07.2019 ИА/57470/19 «О координации деятельности центрального аппарата ФАС России и территориальных органов ФАС России при осуществлении контроля в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», жалобы на действия (бездействие) операторов электронных площадок и специализированных электронных площадок, включенных в перечень, утвержденный распоряжением Правительства Российской Федерации от 12.07.2018 1447-р, независимо от стоимости товаров, работ, услуг и заказчика, подлежат направлению в Центральный аппарат ФАС России.

Таким образом, вопросы, связанные с действиями (бездействием) Оператора ЭТП не относятся к компетенции Комиссии Московского УФАС России.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу «.....» (ОГРН: «.....», ИНН: «.....») на действия «.....» (ОГРН: «.....», ИНН: «.....») при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмами Московского УФАС России от 01.11.2023 № НП/46676/23 и от 10.11.2023 № НП/48040/23.

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