

РЕШЕНИЕ № ТО002/10/18.1-2471/2023 18.12.2023 г. Уфа, ул. Пушкина, 95 Комиссия Башкортостанского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушения процедуры проведения торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), в составе: рассмотрев жалобу ООО «Карьер Восточный» (вх.№ 19441-ЭП/23 от 07.12.2023) на действия АО «Башкиравтодор» при организации и проведении конкурса на право заключения договора поставки песка из отсевов дробления и щебня для нужд филиалов АО «Башкиравтодор» (лот № 52) (извещение № 32312949802), в соответствии со ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, УСТАНОВИЛА: В адрес Башкортостанского УФАС России поступила жалоба ООО «Карьер Восточный» (вх. № 19441-ЭП/23 от 07.12.2023) на действия АО «Башкиравтодор» решение 2023-16341 при организации и проведении конкурса на право заключения договора поставки песка из отсевов дробления и щебня для нужд филиалов АО «Башкиравтодор» (лот № 52) (извещение № 32312949802). По мнению заявителя, нарушение со стороны Заказчика выразилось в необоснованном отказе в допуске к участию в процедуре закупки. Заказчиком были представлены письменные возражения с приложением запрашиваемых документов. Комиссия, выслушав участников рассмотрения жалобы, пришла к следующим выводам. 13 ноября 2023 на электронной торговой площадке <http://utr.sberbank-ast.ru> размещено извещение о проведении конкурса на право заключения договора поставки песка из отсевов дробления и щебня для нужд филиалов АО «Башкиравтодор» (лот № 52) (извещение № 32312949802). Дата окончания срока подачи заявок: 29.11.2023. Дата рассмотрения 1-х частей заявок: 30.11.2023. Дата рассмотрения 2-х частей заявок: 01.12.2023. Дата подведения итогов: 04.12.2023. На участие в закупке поданы три заявки с регистрационными номерами: № 9154 (заявка заявителя), № 4789, № 7302. По доводам, изложенным в жалобе, Комиссия установила следующее. В соответствии с частью 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; акты и (или) действия (бездействие) уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, могут быть обжалованы юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем, права или законные 2023-16341 интересы которых, по их

мнению, нарушены в результате осуществления в отношении таких лиц процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства, либо предъявления требования осуществить процедуру, не включенную в исчерпывающий перечень процедур в соответствующей сфере строительства. Из вышеизложенного следует, что действия (бездействие) организатора торгов, в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, могут быть обжалованы 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. Согласно части 2 статьи 2 Закона о закупках, положение о закупке - это документ, который регламентирует закупочную деятельность заказчика, 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 является Положением о закупках. В силу ч.1 ст.3 Закона о закупках, при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами: информационная открытость закупки; равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки; целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика; отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки. В силу ч.10 ст.3 Закона о закупках любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года N 135-ФЗ "О защите конкуренции", с учетом особенностей, установленных настоящей статьей, действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки. Обжалование осуществляется в следующих случаях: 1) 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; 2) нарушение оператором электронной площадки при осуществлении закупки товаров, работ, услуг требований, установленных настоящим Федеральным законом; 3) размещение в единой информационной системе положения о закупке, изменений, внесенных в указанное положение, информации о закупке, информации и документов о договорах, заключенных заказчиками по результатам закупки, а также иной информации, подлежащей в соответствии с настоящим Федеральным законом размещению в единой информационной системе, или нарушение сроков такого размещения; 4) предъявление к участникам закупки требований, не предусмотренных документацией о конкурентной закупке; 5) осуществление заказчиками закупки товаров, работ, услуг в отсутствие утвержденного и размещенного в единой информационной системе положения о закупке и без применения положений Федерального закона от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и

муниципальных нужд", предусмотренных частью 8.1 настоящей статьи, частью 5 статьи 8 настоящего Федерального закона, включая нарушение порядка применения указанных положений; б) не размещение в единой информационной системе информации или размещение недостоверной информации о годовом объеме закупки, которую заказчики обязаны осуществить у субъектов малого и среднего предпринимательства. В силу ч.13 ст.3 Закона о закупках рассмотрение жалобы антимонопольным органом должно ограничиваться только доводами, составляющими предмет обжалования. В силу п.1 ч.10 ст.4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные заказчиком и предусмотренные техническими регламентами в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика. Если заказчиком в документации о закупке не используются установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика. 2023-16341 Закупочная документация должна содержать информацию, необходимую и достаточную для того, чтобы участники закупки могли принять решение об участии в закупке, подготовить и подать заявки таким образом, чтобы закупочная комиссия могла оценить их по существу и выбрать наилучшее предложение. В соответствии с требованиями ч.1 ст.2 Федерального Закона № 223-ФЗ от 18.07.2011 «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) заказчик, организатор закупки и участники закупки, в том числе заявитель, при осуществлении конкурса руководствовались следующими документами: - Положением о закупке товаров, работ, услуг АО «Башкиравтодор» от 25.09.2023, утвержденным Советом директоров АО «Башкиравтодор» (далее – Положение о закупках); - Закупочной документацией по конкурсу в электронной форме (далее – Закупочная документация). Комиссия отмечает, что обжалование в антимонопольном органе осуществляется в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции и происходит с учетом особенностей, установленных названной статьей, а также в соответствии с частью 11 статьи 3 Закона о закупках. Согласно указанной норме, если обжалуемые действия (бездействие) совершены заказчиком, комиссией по осуществлению закупок, оператором электронной площадки после окончания установленного в документации о конкурентной закупке срока подачи заявок на участие в закупке, обжалование таких действий (бездействия) может осуществляться только участником закупки, подавшим заявку на участие в закупке. Таким образом, из буквального толкования приведенной нормы права следует, что законодателем разделены возможные к оспариванию действия организаторов закупки на совершенные до окончания срока подачи

заявок и совершенные после этого срока. При этом действия, совершенные организатором закупки до окончания такого срока, могут быть оспорены в антимонопольном органе лицами вне зависимости от факта подачи ими заявок на участие в закупке. В свою очередь, действия, совершенные уже на стадии рассмотрения заявок, допустимы к обжалованию исключительно лицами, подавшими заявки на участие в закупке. Кроме того, из положений части 10 статьи 3 Закона о закупках следует, что для обжалования подобных действий лицо, обращающееся в антимонопольный орган с жалобой, должно доказать нарушение оспариваемыми действиями своих законных прав и интересов либо прав и законных интересов неопределенного круга лиц - потенциальных участников закупки. 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. 2023-16341 Указанное означает недопустимость применения со стороны антимонопольного органа мер публично-правового принуждения на основании жалобы лица, не посчитавшего необходимым со своей стороны оспорить положения закупочной документации: до момента подачи своей заявки на участие в этой закупке, а попытавшегося обойти эти требования и впоследствии стремящегося сорвать закупочную процедуру после отказа ее организатора в допуске такому лицу к участию в этой закупке. Обратное будет противоречить не только балансу частных и публичных интересов, но и принципам добросовестной реализации и защиты своих гражданских прав (пункт 3 статьи 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (пункт 4 статьи 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (пункт 1 статьи 10 ГК РФ). Также следует отметить, что нарушения при составлении документации могут быть подразделены на явные и скрытые, проявляющиеся только при злоупотреблении организаторами закупок своими правами при совершении тех или иных действий в рамках их проведения и не выявляемые при общей проверке закупочной документации на предмет ее соответствия требованиям законодательства Российской Федерации о закупках. Скрытые нарушения в составе закупочной документации могут быть выявлены и устранены контрольным органом при рассмотрении им жалобы участника закупки на последствия таких нарушений, что не будет являться злоупотреблением правом со стороны последних и не будет свидетельствовать о выходе административного органа за пределы предоставленных ему полномочий и доводов поданной жалобы (часть 13 статьи 3 Закона о закупках). В то же самое время, оценивая содержание нарушений, на которые ссылается в настоящем случае заявитель, следует признать, что подобные (по мнению заявителя) нарушения, в случае их действительного наличия в действиях организатора закупки, являлись явными и не могли не быть обнаружены заявителем при изучении им закупочной документации. Вместе с тем, как усматривается из материалов дела, на наличие таких условий в закупочной документации заказчика заявитель указал только после отказа заказчика допустить его к участию в закупочной процедуре. При таких данных, оценивая поведение заявителя в указанной части, следует признать его злоупотреблением правом (пункт 2 статьи 10 ГК РФ). Вместе с тем, Комиссия отмечает, что оспариваемые заявителем положения закупочной документации

подлежали обжалованию до окончания срока подачи заявок. В противном случае, реализация такого права за пределами окончания срока подачи заявок необоснованно затрагивает права и законные интересы иных участников закупки, которые подали заявки в соответствии с условиями документации. Жалоба в антимонопольный орган подана обществом по окончании срока подачи заявок и после принятия заказчиком решения об отклонении заявки общества. Нарушение могло быть своевременно обнаружено при изучении 2023-16341 закупочной документации, в связи с этим общество имело возможность обжаловать соответствующие положения документации до окончания срока подачи заявок, не нарушая прав участников закупочной процедуры и иных заинтересованных лиц. Согласно Определению Верховного Суда РФ от 12.11.2021 № 305-ЭС21-20460 по делу № А40-158687/2020, недопустимо возбуждать процедуру государственного контроля и применять со стороны антимонопольного органа меры публичноправового принуждения на основании жалобы лица, не посчитавшего необходимым со своей стороны оспорить положения закупочной документации до момента подачи своей заявки на участие в этой закупке, а попытавшегося обойти эти требования и впоследствии стремящегося сорвать закупочную процедуру после отказа ее организатора в допуске такому лицу к участию в этой закупке. Кроме того, заявитель конклюдентно согласился (пункт 1 статьи 8 ГК РФ) на все условия документации в момент подачи им заявки на участие в закупке. В этой связи у Комиссии отсутствуют правовые основания к выявлению в действиях заказчика нарушения требований действующего законодательства о закупках, поскольку последний действовал в строгом соответствии с требованиями собственной документации, которая не была оспорена заявителем до окончания срока подачи заявок ни в административном, ни в судебном порядке. Аналогичного подхода придерживаются суды, например, по делу № А40-255742/18. По доводу жалобы заявителя о необоснованном отклонении заявки Комиссия отмечает следующее. На основании протокола рассмотрения I частей заявок на участие в процедуре № 32312949802 от 30.11.2023 закупочной комиссией было принято решение отказать в допуске к участию в процедуре и признать несоответствующими требованиям документации заявки заявителей с регистрационными № 4789, № 7302. Заявитель – участник с регистрационным № 9154 был допущен к процедуре и признан участником процедуры. На основании протокола рассмотрения II частей заявок на участие в процедуре № 32312949802 от 01.12.2023 закупочной комиссией участник с регистрационным номером № 9154 ООО «Карьер Восточный» был допущен до оценочной стадии рассмотрения заявок. На основании протокола подведения итогов конкурса в электронной форме № 32312949802 от 04.12.2023 закупочной комиссией была проведена оценка заявки участника на соответствие критериям, установленным в документации по проведению в конкурсе в электронной форме. Участник закупки ООО «Карьер Восточный» не был допущен закупочной комиссией к дальнейшему участию в закупке из-за неверно оформленного ценового предложения в части указания цены договора. Информационной картой закупочной документации предусмотрена Форма 1 Ценового предложения: 2023-16341 Поставка песка из отсевов дробления и щебня для нужд филиалов АО «Башкиравтодор» (лот № 52) Цена без НДС, руб. Цена с НДС, руб. В соответствии с пунктом 2.4. Информационной карты, пунктом 2 Технического задания максимальная цена договора (снижению не подлежит): 44 300 010, 00 рублей, с учетом НДС (в соответствии с действующим законодательством). Максимальная цена договора (снижению не подлежит): 36 916 675, 00 рублей, без НДС. Заказчиком представлено обоснование начальной (максимальной) цены закупки на основании запросов цен от трех поставщиков. Как

показал анализ документов, участник закупки ООО "Карьер Восточный" предложил цену договора 43 410 600 рублей с НДС, что ниже максимальной цены договора 44 300 010,00 рублей с НДС. Как отмечает заказчик, подавая заявку, участник закупки подтверждает свое согласие участвовать в вышеуказанной закупке на условиях, установленных извещением, документацией о закупке, регламентом ЭТП и Положением о закупке, а также поставить на условиях проекта договора, представленного в составе документации о закупке, со всеми приложениями к нему. В соответствии с пунктом 5 Информационной карты участник закупки не допускается закупочной комиссией к дальнейшему участию в закупке в случае непредставления соответствующих этапу закупки документов, или представления документов с нарушением условий, указанных в закупочной документации. На основании пункта 9.11. Информационной карты заявка ООО "Карьер Восточный" отклонена от рассмотрения. Таким образом, довод жалобы заявителя является необоснованным. Согласно протоколу подведения итогов конкурса в электронной форме № 32312949802 процедура закупки признана безрезультатной в связи с тем, что принято решение об отказе в допуске к участию в конкурсе в электронной форме всех участников закупки, подавших заявки на участие. В соответствии с частью 3 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции обжалование актов и (или) действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, в антимонопольный орган не является препятствием для обжалования этих актов и (или) действий (бездействия) в судебном порядке. В силу ч.20 ст.18.1 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися, нарушений порядка осуществления в отношении юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, являющихся субъектами градостроительных отношений, процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона. На основании вышеизложенного, Комиссия, руководствуясь статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, РЕШИЛА: Признать жалобу ООО «Карьер Восточный» (вх.№ 19441-ЭП/23 от 07.12.2023) на действия АО «Башкиравтодор» при организации и проведении конкурса на право заключения договора поставки песка из отсевов дробления и щебня для нужд филиалов АО «Башкиравтодор» (лот № 52) (извещение № 32312949802) необоснованной. Примечание: В соответствии с ч. 23 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции решение и предписание комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течении трех месяцев со дня принятия решения.