

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-9188/2024 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

16.07.2024

г. Москва

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

Председательствующего:

рассмотрев жалобу ООО «Экзе Системс» (далее — Заявитель) на действия ПАО «Форвард Энерго» (далее — Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку ПК и ноутбуков для ПАО «Форвард Энерго» в 2024 году (реестровый № 32413641244, 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, 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 требованиями пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о Закупках.

Согласно доводам жалобы Заказчиком в нарушение требований Закона о закупках внесены изменения в документацию о проведении Закупки (далее — Закупочная документация) после окончания срока подачи

заявок на участие в Закупке.

Как указывает Заявитель в своей жалобе, согласно прикрепленному файлу на сайте Единой информационной системы изменения были внесены исключительно в части раздела 1-2 «Задание на закупку», а именно: в файлах «Форма_Спецификация_расчёт (F100018846)» и «Форма_Техническое предложение (F100018846)» удален блок «График поставки».

Тем не менее, как отмечает Заявитель, Заказчик внес изменения в части включения в процедуру изначально непредусмотренного этапа подачи дополнительного ценового предложения.

Также Заявитель указывает, что нарушение со стороны Заказчика выразилось в том, что на момент публикации Закупки на сайте электронной площадки АО «ЭТС» (далее — ЭТП) Заказчиком не был предусмотрен этап подачи дополнительных предложений (далее — Переторжка), что привело к проведению Переторжки в неустановленный Закупочной документацией срок (21.06.2024).

Кроме того, Заявитель пояснил, что Переторжка проведена Заказчиком 21.06.2024, однако Заявитель не смог подать дополнительное ценовое предложение ввиду наличия технических проблем на сайте ЭТП.

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

Как пояснил Заказчик, им не вносились изменения в Закупочную документацию после окончания срока подачи заявок.

Также Заказчик подтвердил, что при публикации извещения о проведении Закупки на сайте ЭТП вследствие допущенной технической ошибки сотрудником Заказчика не был предусмотрен этап Переторжки, а именно не был установлен одноименный флажок в графе «Подача дополнительных ценовых предложений».

Допущенная ошибка при публикации извещения о проведении Закупки на сайте ЭТП привела к невозможности проведения Переторжки в установленную Закупочной документацией датой — 19.06.2024.

После обнаружения указанной ошибки Заказчик связался с ЭТП для устранения допущенной ошибки и получения технической возможности проведения Переторжки на сайте ЭТП.

В результате проведение Переторжки было перенесено на 21.06.2024.

Заказчиком в адрес Комиссии представлено письмо АО «ЭТС» от 11.07.2024 № ЭТС/1219, согласно которому уведомления о дате и времени проведения Переторжки были направлены в адрес всех участников Закупки.

Таким образом, Заказчиком предприняты все необходимые действия для проведения Переторжки.

Согласно письму АО «ЭТС» от 11.07.2024 № ЭТС/1219 Заявитель принимал участие в Переторжке, однако его ценовое предложение в размере 19 200 000,00 рублей было сформировано в черновике, но не было подписано электронной цифровой подписью и соответственно не было подано.

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.

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.

При проведении закупочных процедур Заказчик руководствуется требованиями Положения о Закупках товаров, работ и услуг ПАО «Форвард Энерго», утвержденного решением Совета директоров ПАО «Форвард Энерго» от 18.12.2023 (Протокол от 19.12.2023 г. № 281/23) (далее — Положение).

Извещение о проведении Закупки опубликовано на сайте Единой информационной системы в сфере закупок 27.05.2024.

Дата начала срока подачи заявок: 27.05.2024.

Дата и время окончания подачи заявок (по местному времени): 10.06.2024 13:00.

Дата подведения итогов: 27.06.2024.

Начальная (максимальная) цена договора: 24 822 770,00 рублей.

Относительно довода жалобы, что Заказчиком внесены изменения в Закупочную документацию после окончания подачи заявок на участие в Закупке, Комиссия отмечает следующее.

В силу пункта 2.3.1 Закупочной документации заказчик вправе принять решение о внесении изменений в извещение и (или) документацию до завершения срока подачи заявок. Данные изменения должны быть размещены Организатором закупки на ЭТП и в ЕИС, на официальном сайте, не позднее, чем в течение 3 дней со дня принятия решения о внесении указанных изменений.

Согласно части 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.

Комиссией установлено, что Заказчиком после публикации извещения о проведении Закупки вносились изменения в Закупочную документацию в части удаления блока графика поставок из «Форма_Спецификация_расчёт (F100018846)» в день публикации извещения 27.05.2024.

При этом на сайте Единой информационной системы размещена

информация, что Заказчиком опубликована обновленная версия Закупочной документации 19.06.2024.

Комиссией установлено, что указанная информация была размещена в Единой информационной системе в результате взаимодействия с сайтом ЭТП при разрешении вопроса о проведении Переторжки.

Согласно письму ЭТП, направленному в адрес Заказчика по электронной почте, для корректного отображения информации о назначении этапа Переторжки было повторно отправлено извещение в Единую информационную систему.

Таким образом, при добавлении возможности проведения Переторжки на сайте ЭТП была повторно опубликована Закупочная документация 19.06.2024.

Комиссией установлено, что Закупочная документация, размещенная в Единой информационной системе 19.06.2024 не содержит изменений, в связи с чем довод Заявителя, что Заказчиком внесены изменения в Закупочную документацию после окончания срока подачи заявок не находят своего фактического подтверждения.

При таких обстоятельствах Комиссия признает жалобу Заявителя в указанной части необоснованной.

Относительно довода жалобы, что Заказчиком проведена Переторжка не в установленный Закупочной документацией срок, Комиссия отмечает следующее.

На основании пункта 5 части 4 статьи 3.4 Закона о закупках конкурс в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства может включать этап сопоставления дополнительных ценовых предложений участников конкурса в электронной форме о снижении цены договора.

Согласно пункту 5.2.3 Закупочной документации подача дополнительных ценовых предложений проводится в соответствии с регламентом Оператора ЭТП. Дата и время начала и окончания подачи дополнительных ценовых предложений устанавливаются в извещении и в Информационной карте документации.

В соответствии с пунктами 5.6, 5.7 Информационной карты дата начала и окончания подачи дополнительных ценовых предложений 19.06.2024.

Таким образом, Закупочной документацией установлено проведение Переторжки 19.06.2024.

Согласно части 1 статьи 3.3 Закона о закупках сопоставление ценовых предложений, дополнительных ценовых предложений участников конкурентной закупки в электронной форме, формирование проектов протоколов, составляемых в соответствии с настоящим Федеральным законом, обеспечиваются оператором электронной площадки на электронной площадке.

В соответствии с пунктом 10.2 Регламента работы ЭТП (далее — Регламент) конкурс может однократно включать необязательный этап подачи дополнительных ценовых предложений.

Согласно пункту 10.9 Регламента этап «Поддача дополнительных ценовых предложений» предполагает предоставление участникам закупок возможности подать дополнительное ценовое предложение о снижении цены договора и сопоставление комиссией таких дополнительных ценовых предложений участников конкурса о снижении цены договора.

В силу пункта 10.10 Регламента при наличии в конкурсе этапа «Поддача дополнительных ценовых предложений» и при наступлении даты и времени начала подачи дополнительных ценовых предложений, начинается поддача дополнительных ценовых предложений. Заказчик вправе проводить однократно этап «Поддача дополнительных ценовых предложений» после рассмотрения первых частей заявок или после рассмотрения вторых частей заявок.

В соответствии с пунктом IX Руководства Организатора (далее – Регламент Организатора) если Организатор планирует провести дополнительный этап подачи ценовых предложений после рассмотрения первых частей заявок, он должен установить одноименный флажок и указать даты его проведения, при этом, поле «Дата и время проведения сопоставления дополнительных ценовых предложений» не является обязательным для заполнения.

Как было установлено, Заказчиком при размещении Закупки на сайте ЭТП не установлен флажок в графе «Дополнительный этап подачи ценовых предложений», в связи с чем, у Заказчика отсутствовала возможность проведения Переторжки в установленный Закупочной документацией срок, а именно 19.06.2024.

После обращения в техническую поддержку ЭТП Заказчиком проведена Переторжки 21.06.2024.

В силу части 6 статьи 3 Закона о закупках Заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. Не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к

условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

При таких обстоятельствах Комиссия приходит к выводу, что Заказчиком в нарушение требований части 6 статьи 3 Закона о закупках проведена Переторжка не в установленный Закупочной документацией срок.

Учитывая изложенная, жалоба Заявителя в указанной части признается обоснованной.

При этом Заказчику не выдается обязательное для исполнения предписание, так как Заказчиком была проведена Переторжка.

Относительно доводов жалобы, что Заявитель ввиду наличия технических ошибок на ЭТП не смог подать дополнительное ценовое предложение при участии в Переторжке, Комиссия отмечает следующее.

В силу пункта 10.13 Регламента дополнительное ценовое предложение участники конкурса подают средствами электронной площадки и подписывается электронной подписью участника конкурса. При подаче дополнительного ценового предложения электронная площадка запрашивает подтверждение вводимой информации и, в случае несоответствия информации требованиям настоящего Регламента и действующего законодательства РФ, выдает предупреждение и отклоняет такое ценовое предложение. При подтверждении вводимой информации электронная площадка информирует участника закупки о сделанном предложении. Электронная площадка фиксирует время подачи дополнительного ценового предложения.

Таким образом, дополнительные ценовые предложения подаются с использованием средств электронной площадки.

Соответственно, Заказчик не влияет на процесс подачи участниками дополнительных ценовых предложений.

При этом Заявителем не приведено доказательств, что действия Заказчика привели к невозможности подачи дополнительного ценового предложения на сайте ЭТП.

Кроме того, Комиссия отмечает, что в силу письма ФАС России от 15.01.2024 № МШ/1734/24 действия электронной торговой площадки подлежат обжалованию в ФАС России.

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).

При таких обстоятельствах Комиссия признает жалобу Заявителя в указанной части необоснованной.

Таким образом, резюмируя изложенное, на основе всестороннего исследования, оценки конкретных фактических обстоятельств, установленных на заседании и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу о признании жалобы частично обоснованной, при этом без выдачи Заказчику обязательного для исполнения предписания.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Экзе Системс» (ИНН: 7743300014, ОГРН: 1197746290389) на действия ПАО «Форвард Энерго» (ИНН: 7203162698, ОГРН: 1058602102437) при проведении Закупки частично обоснованной.
2. Установить в действиях Заказчика нарушение части 6 статьи 3 Закона о закупках.
3. Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении выявленного нарушения не выдавать.

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