

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-13174/2022 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

11.10.2023 г. Москва

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

Председательствующего:

<...>

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей ООО «Мебельснаб», ВЭБ.РФ,

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

в соответствии со ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В Московское УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки, в том числе перенаправленная письмом ФАС России от 27.09.2023 № 28/78961/23.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам данной 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, 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.

Часть 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.

1. Согласно доводам жалобы нарушение со стороны Заказчика выразилось в неправомерном нарушении сроков проведения оспариваемой процедуры, а именно: нарушены сроки рассмотрения заявок (срок подготовки и публикации итогового протокола), нарушен порядок оценки и сопоставления заявок, поданных Участниками закупки, признанными Участниками и допущенных к дополнительному этапу «Запрос сведений».

Как отмечает Заявитель, указанные действия Заказчика повлекли неправомерное признание победителя Закупки.

2. Также Заявителем оспаривается отсутствие ответа на запрос о даче разъяснений результатов рассмотрения и оценки заявки.

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

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на жалобу 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. N 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.

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 № 5 и 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.

Дата оценки и сопоставления заявок: 31.08.2023.

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

1. Относительно довода о нарушении сроков проведения оспариваемой процедуры Комиссия отмечает следующее.

Согласно пункту 11 протокола заседания Комиссии по осуществлению конкурентных закупок ВЭБ.РФ по рассмотрению заявок на участие в запросе предложений в электронной форме от 31.08.2023 № 187 по результатам рассмотрения заявок на участие в запросе предложений Заказчиком было принято решение о допуске к участию в запросе предложений участников закупки, соответствующих требованиям, установленным в документации о проведении

запроса предложений:

- заявка № 91721 от 23.08.2023 (далее - Победитель);

- заявка № 65616 от 23.08.2023 (далее — Заявитель).

Также согласно пункту 14 протокола заседания Комиссии по осуществлению конкурентных закупок ВЭБ.РФ по оценке и сопоставлению заявок на участие в запросе предложений в электронной форме от 31.08.2023 № 188 Заказчиком по результатам оценки и сопоставления заявок на участие в запросе предложений были приняты следующие решения:

1. Присвоить первый номер Заявке № 91721; присвоить второй номер Заявке № 65616.

2. Провести переторжку в заочной форме в отношении цены договора и срока поставки.

Дата и время проведения переторжки: 05.09.2023 14:00 (время московское).

Место проведения переторжки: <http://www.astgoz.ru>.

При этом согласно пункту 15 указанного протокола дата и место проведения заседания по рассмотрению вопроса о результатах оценки и сопоставления улучшенных заявок — 07.09.2023; ул. Воздвиженка, д. 10, Москва, Россия, 125009.

В своей жалобе Заявитель указывает, что дата и время подачи ценового предложения участника с идентификационным номером 91721, занявшего 1 место - 11-09-2023 10:35:44, что, по мнению Заявителя, превышает предельные сроки подачи предложения более чем на 5 (пятеро) суток.

В свою очередь, на заседании Комиссии Заказчик пояснил, что в процедуре переторжки приняли участие оба участника, которые в установленные сроки подали соответствующие ценовые предложения:

- Заявителем была предложена цена <...>

- Победителем было подано ценовое предложение с наличием двух сумм цены договора — <...>

Заказчик также пояснил, что в целях установления конечного ценового предложения Победителя в соответствии с частью 7 статьи 3.3 Закона о закупках Заказчиком был направлен запрос информации со сроком ответа до 14:00 12.09.2023 о разъяснении цены договора.

По результатам запроса разъяснений участником № 91721 была подтверждена цена договора <...>

Таким образом, на основании полученных разъяснений Заказчиком была проведена оценка и сопоставление улучшенных заявок (протокол от 14.09.2023 № 202) и подведены итоги Закупки, в результате чего победителем был признан участник № 91721 с ценой договора № <...>

Также Заказчик пояснил, что дополнительных этапов проведено не было.

В свою очередь, Комиссия установила следующее.

В целях получения дополнительных пояснений Комиссией был сделан запрос информации (исх. от 06.10.2023 № НП/42473/23) в адрес ООО «АСТ ГОЗ» (далее - ЭТП).

В ответ (вх. от 10.10.2023 № 65182-ЭП/23) на указанный запрос ЭТП пояснила, что согласно пункту 10.9 Регламента ЭТП Заказчику доступен функционал проведения дополнительных этапов в соответствии с разделом 12 Регламента ЭТП.

Между тем, Заказчиком в ходе проведения Закупки был сформирован дополнительный этап «Запрос сведений» со следующими сроками:

- дата и время начала этапа: 04.09.2023 с 10:01;

- дата окончания этапа: 05.09.2023 до 14:00.

До участия в дополнительном этапе было допущено 2 участника.

В соответствии с пунктом 12.1.9 Регламента ЭТП количество дополнительных этапов торгов, возможность формирования которых доступна Заказчику при проведении процедуры, а также их очередность, не ограничивается оператором.

Согласно пункту 12.2.1 Регламента ЭТП дополнительный этап запрос сведений предоставляет участникам возможность повышения предпочтительности своих заявок путем улучшения ранее поданного ценового предложения и/или прикрепления новых файлов в дополнение к представленным в составе заявки.

ЭТП пояснила, что в период проведения дополнительного этапа с предоставлением возможности направления ценового предложения, поле «Новая цена» в электронной заявке на электронной площадке заполняется участниками вручную.

То есть, как указывает ЭТП, формируя новое ценовое предложение, участник с идентификационным номером 91721 в электронной форме заявки не исправил ранее поданную цену <...> при этом в файле «Заявка на участие ООО Мель М от 05.09.2023», прилагаемом к электронной заявке, указал ценовое предложение в размере <...> руб.

Вместе с тем Заказчиком был сформирован дополнительный этап «Запрос сведений» со следующими сроками:

- дата и время начала этапа: 08.09.2023 с 16:50;

- дата окончания этапа: 12.09.2023 до 14:00.

Заказчиком было принято решение допустить к дополнительному этапу только участника № 91721, запросив у него разъяснения заявки.

В свою очередь, Участником № 91721 11.09.2023 в 10:35 скорректировано ценовое предложение в электронной заявке на электронной площадке.

При этом Комиссия считает необходимым отметить, что ЭТП в своих письменных пояснениях подчеркнула, что Заявитель не был допущен к участию в дополнительном этапе, а документы по формированию и итогу проведения дополнительного этапа «Запрос сведений» не доступны для ознакомления всеми участниками процедуры.

Изучив пояснения сторон, проанализировав материалы дела, Комиссия установила следующее.

Как было ранее указано, в своей деятельности Заказчик, в том числе, руководствуется Положением о закупке.

В силу пункта 1.1.3 Положения о закупке при закупке товаров, работ, услуг заказчик руководствуется Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Федеральным законом от 18 июля 2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», Федеральным законом от 26 июля 2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также Положением о закупке.

Согласно пункту 1.3 Положения о закупке переторжка – дополнительная стадия закупки, которая заключается в добровольном изменении участниками закупки, в отношении которых Комиссией принято решение о допуске их к участию в конкурентной закупке, предлагаемых ими в заявке на участие в закупке условий исполнения договора (снижение первоначального ценового предложения, увеличение предложенной скидки или улучшение для заказчика иных (неценовых) показателей) с целью повысить рейтинг своей заявки на участие в закупке.

Согласно пункту 6.11.1 Положения о закупке документация о закупке может предусматривать право заказчика предоставить участникам закупки, в отношении которых принято решение о допуске к участию в конкурентной закупке, возможность добровольно изменить предлагаемые ими в заявках на участие в такой закупке условия исполнения договора (в том числе путем снижения первоначальной цены договора (дополнительные ценовые предложения)) с целью повышения предпочтительности своих ранее поданных заявок на участие в конкурентной закупке, за исключением случаев, когда закупка осуществляется путем проведения аукциона/редукциона.

При этом пунктом 6.11.2 Положения о закупке переторжка проводится однократно после этапа оценки и сопоставления заявок на участие в конкурентной закупке. Условия договора, по которым возможно проведение переторжки, должны быть указаны в документации о закупке.

В свою очередь, пунктом 27 информационной карты закупочной документации установлено следующее.

		1.
		1.
		i.
		1.

Возможность проведения переторжки	<p>а.</p> <ul style="list-style-type: none"> i. Допускается проведение переторжки в отношении цены договора, срока поставки. ii. Переторжка проводится в очной или заочной форме. iii. Дата, время и форма проведения переторжки устанавливаются Заказчиком в протоколе оценки и сопоставления заявок на участие в запросе предложений. iv. Место проведения переторжки: ЭП
-----------------------------------	---

Вместе с тем в соответствии с пунктом 23.1 документации переторжка проводится по решению Комиссии, если в п. 27 Информационной карты запроса предложений предусмотрена возможность ее проведения в отношении каждого лота отдельно.

В силу пункта 23.2 документации переторжка проводится **однократно** после этапа оценки и сопоставления заявок.

Согласно пункту 23.4 документации при проведении переторжки участникам закупки предоставляется возможность добровольно изменить предлагаемые ими в заявках условия исполнения договора (в том числе путем снижения первоначальной цены договора (дополнительные ценовые предложения)) с целью повышения предпочтительности своих ранее поданных своих заявок в отношении каждого лота отдельно.

В соответствии с пунктом 23.5 документации на переторжке участник закупки вправе заявлять новое (дополнительное) ценовое предложение и/или иные условия исполнения договора (если применимо).

В силу пункта 23.7 документации 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.

Аналогичные положения установлены в пункте 6.11 Положения.

При этом, Комиссия обращает внимание, что проведение дополнительного этапа «Запрос сведений» не предусмотрено ни Положением о закупке, ни закупочной документацией.

Также Комиссия отмечает, что, исходя из буквального толкования положений части 7 статьи 3.3 Закона о закупках, возможно направление запроса разъяснений, при этом, положения указанной статьи относятся к полномочиям Оператора электронной площадки.

В свою очередь, пунктом 12.1 Регламента ЭТП установлено проведения этапа переторжки.

При этом проведение дополнительного этапа «Запрос сведений» установлено пунктом 12.2 Регламента ЭТП.

Таким образом, Комиссия отмечает, что переторжка и запрос сведений в силу буквального толкования положений Регламента ЭТП являются различными, самостоятельными этапами.

Как было ранее отмечено, Заказчиком в соответствии с протоколом от 31.08.2023 № 188 было принято решение о проведении **переторжки**.

При этом согласно пояснениям ЭТП, а также представленным материалам Заказчиком фактически был дважды проведен дополнительный этап «Запрос сведений», который подразумевает участие всех участников.

Более того, в соответствии с пунктом 12.2.2 Регламента ЭТП дополнительный этап «Запрос сведений» доступен в конкурентных торговых процедурах, порядок проведения которых изложен в разделах 9 - 11 настоящего Регламента ЭТП.

При этом согласно пункту 9.21 Регламента при подаче предложения о цене договора у представителя участника должна быть возможность выполнить следующие действия:

- просмотреть актуальную информацию о ходе торгов;
- ввести новое предложение о цене договора с соблюдением требований законодательства Российской Федерации и настоящего Регламента;
- подписать ЭП и отправить предложение о цене договора.

То есть, в силу буквального толкования данного пункта участник закупочной процедуры видеть актуальную информацию по ценовым предложениям.

В рассматриваемом случае Заявитель не был допущен до участия во втором этапе «Запрос сведений» и, соответственно, не был осведомлен об изменении ценового предложения Победителю.

Таким образом, представляется возможным сделать вывод о предоставлении преимущественного условия отдельному участнику.

Комиссия также отмечает, что Законом о закупках установлены общие принципы и основные требования к закупке товаров, работ, услуг именно в целях обеспечения единства экономического пространства, создания условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в части 2 статьи 1 названного Закона, в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективного использования денежных средств, расширения возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ и услуг для нужд заказчиков и стимулирования такого участия, развития добросовестной конкуренции, обеспечения гласности и прозрачности закупки, предотвращения коррупции и других злоупотреблений.

Как отмечено в постановлении Арбитражного суда Московского округа от 17.09.2015 по делу № А40-195614/14, действующим законодательством о закупках не запрещена конкретизация того или иного требования закона, однако любое отступление от названных требований должно иметь под собой объективную документально подтвержденную необходимость.

В настоящем случае Комиссия приходит к выводу о неправомерном проведении двух этапов «Запрос сведений», повлекших за собой **нарушение сроков проведения оспариваемой Закупки.**

При таких обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу о несоответствии действий Заказчика требованиям, установленным пунктом 2 части 1 статьи 3 закона о закупках.

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу об обоснованности довода жалобы в указанной части.

2. Относительно довода об отсутствии ответа на запрос разъяснений Комиссия установила следующее.

Как указывает Заявитель, 18.09.2023 им был подан запрос о даче разъяснений результатов рассмотрения и оценки заявки.

В свою очередь, в силу части 2 статьи 3.2 Закона о закупках любой участник конкурентной закупки вправе направить заказчику в порядке, предусмотренном настоящим Федеральным законом и положением о закупке, запрос о даче разъяснений положений извещения об осуществлении закупки и (или) документации о закупке.

Согласно пункту 12.1 документации участник закупки в порядке, определенном в регламенте ЭП, по форме Таблицы 1 Приложения 4, посредством функционала ЭП, вправе направить организатору запрос о даче разъяснений положений извещения и/или документации в сроки, установленные в п. 17 Информационной карты запроса предложений.

В соответствии с пунктом 17 Информационной карты дата, время начала и

окончания срока направления - с даты публикации извещения в ЕИС и на ЭП до 16:45 18.08.2023.

В силу пункта 18 Информационной карты дата, время начала и окончания срока предоставления участникам закупки разъяснений положений документации - с даты публикации извещения в ЕИС и на ЭП до 18:00 23.08.2023.

Таким образом, ни Законом о закупках, ни положениями документации не предусмотрена подача запросов о даче разъяснений результатов рассмотрения и оценки заявки.

В силу изложенного, Комиссия не усматривает в действиях Заказчика нарушений действующего законодательства.

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, 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 жалобы Заявителя в указанной части.

Таким образом, резюмируя изложенное, Комиссия приходит к выводу о признании жалобы Заявителя частично обоснованной и о необходимости в выдаче Заказчику обязательного для исполнения предписания об устранении выявленного нарушения.

На основании изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. **Признать жалобу ООО «Мебельснаб» (ИНН: 5250054784; ОГРН: 1115250004407) на действия ВЭБ.РФ (ОГРН: 1077711000102, ИНН: 7750004150) при проведении Закупки частично обоснованной.**
2. Установить в действиях Заказчика нарушение пунктов 1 части 1 статьи 3 Закона о закупках, 9.21 Регламента.
3. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.

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