

## **РЕШЕНИЕ**

**по делу № 077/07/00-3412/2023 о нарушении**

**процедуры торгов и порядка заключения договоров**

**20.03.2023 г. Москва**

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

Председательствующего:

<...> — главного государственного инспектора отдела антимонопольного контроля торгов,

членов Комиссии:

<...> — главного государственного инспектора отдела антимонопольного контроля торгов,

<...> — специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля торгов,

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей ПАО «ОАК» и ООО «МНП»,

рассмотрев жалобу ООО «МНП» на действия ПАО «ОАК» при проведении закрытого конкурса в электронной форме (одноэтапный) на право заключения договора на оказание услуг по перевозке грузов Заказчика, относящихся к категории «опасный» автомобильным транспортом по территории Российской Федерации (реестровый № 22228200322, 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, перенаправленная письмом ФАС России исх. От 13.03.2023 № 28/17892/23.

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, 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 требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о Закупках.

Согласно доводам жалобы:

- 1) Заказчиком 26.01.2023 неправомерно проведена повторная процедура переторжки;
- 2) Протокол от 24.01.2023 № 2300-2022-06221/03 не соответствует требованиям к оформлению документов, составляемых в ходе проведения процедуры.

Представитель Заказчика 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 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 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 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.

Заказчик осуществляет закупки, руководствуясь действующим у Заказчика Единого положения о закупке ГК «РОСТЕХ», утвержденным наблюдательным советом Государственной корпорации «Ростех» (Протокол от 18.03.2015 №2) (далее — Положение).

Комиссия, рассмотрев довод Заявителя о неправомерном проведении Заказчиком 26.01.2023 повторной процедуры переторжки, установила следующее.

В силу пункта 8.5.1 Положения переторжка представляет собой процедуру, целью проведения которой является предоставление участникам закупки возможности добровольного повышения предпочтительности своих ранее поданных заявок путем снижения первоначальной цены заявки, при условии сохранения всех остальных предложений, изложенных в их заявке, без изменений. Переторжка не может быть применена заказчиком I группы в закупках, участниками которых являются только субъекты МСП, проводимых в соответствии с п. 12.12 Положения.

Пунктом 8.5.2 Положения установлено, что при проведении закупки способом конкурс, запрос предложений / тендер в документации о закупке указывается форма переторжки, порядок ее проведения. В случае, если при проведении закупки способом запрос котировок / запрос цен организатором закупки будет принято решение о возможности проведения переторжки, в извещении о закупке указывается форма переторжки, порядок ее проведения. Переторжка проводится однократно.

Согласно пункту 8.5.9 Положения участник вправе не участвовать в переторжке, тогда его заявка остается действующей с ценой заявки, указанной в составе

заявки на участие в закупке.

В соответствии с пунктом 8.5.10 Положения предложения участника закупки в рамках переторжки не рассматриваются, а его заявка остается действующей с ранее объявленной ценой в следующих случаях:

(1) предложение направлено на увеличение первоначальной цены заявки;

(2) предложено несколько вариантов изменения первоначальной цены заявки.

Пунктом 8.5.11 Положения установлено, что при проведении закупки в электронной форме переторжка проводится с соблюдением следующих условий:

(а) переторжка проводится в режиме реального времени на ЭТП;

(б) в период с момента начала переторжки на ЭТП участник закупки, желающий повысить предпочтительность своей заявки, должен до установленного срока представить посредством функционала ЭТП обновленную цену заявки;

(в) порядок снижения цены заявки определяется регламентом ЭТП, на которой проводится закупка, при этом участник закупки вправе снизить текущее минимальное предложение о цене договора (цене лота), на величину не менее 0,5% (половина процента) от текущего минимального предложения о цене договора (цене лота);

(г) снижение цены заявки при проведении переторжки может осуществляться неограниченное количество раз до момента окончания переторжки;

(д) с момента начала проведения переторжки и до ее окончания на ЭТП в режиме реального времени для всех участников закупки обеспечивается доступность сведений обо всех поступивших предложениях о цене договора (цене лота) и времени их поступления (без указания наименований или номеров участников, их подавших), а также сведения об оставшемся времени до окончания переторжки;

(е) участник закупки не имеет обязанности предложить цену заявки ниже других участников закупки;

(ж) переторжка устанавливается организатором закупки продолжительностью не менее 3 и не более 6 часов.

В силу пункта 8.5.12 Положения окончательные предложения о цене заявки участников закупки, принявших участие в переторжке, фиксируются в протоколе оценки и сопоставления заявок.

Согласно пункту 8.5.13 Положения победитель определяется после проведения переторжки в порядке, установленном для данного способа закупки, на основании критериев, указанных в извещении, документации о закупке, с учетом цены заявки, указанной в ходе переторжки или ранее поданных предложений о цене заявки (в случае, если участник закупки не принимал участия в переторжке).

**Пунктом 4.5 Документации определен порядок проведения переторжки.**

**Согласно пункту 4.15.1 Документации после рассмотрения заявок непосредственно перед их оценкой и сопоставлением ЗК принимает решение о проведении или непроведении (в зависимости от наличия условий, указанных в п. 4.15.2) процедуры переторжки, т.е. предоставлении участникам закупки возможности добровольно повысить предпочтительность своих ранее поданных заявок путем снижения первоначальных цен заявок. Снижение цены заявки не должно повлечь за собой изменение иных предложений и условий, изложенных в заявке.**

**При этом согласно пункту 4.15.2 Документации переторжка проводится однократно при выполнении в совокупности следующих условий, если иное не предусмотрено в п. 28 информационной карты:**

**(1) по результатам рассмотрения заявок до дальнейшего участия в процедуре закупки допущено не менее 2 (двух) участников закупки;**

**(2) отклонение средней цены заявок участников закупки от размера НМЦ, установленной в извещении и п. 10 информационной карты, составляет менее 15% (пятнадцати процентов) от данной НМЦ.**

**В случае, когда цена заявки участника не может быть ниже размеров тарифов, ценовых ставок (в том числе ставки величины страховой премии), определяемых требованиями законодательства, процедура переторжки не проводится.**

**В соответствии с пунктом 4.15.3 Документации по инициативе ЗК переторжка может быть проведена в случаях, указанных в подп. 4.15.2(1), при отклонении средней цены заявок участников закупки на 15% (пятнадцать процентов) и более от размера НМЦ, установленной в извещении, документации о закупке.**

**Пунктом 4.15.4 Документации установлено, что в переторжке имеют право участвовать все участники закупки, чьи заявки (как основные, так и альтернативные) не были отклонены по итогам рассмотрения заявок. В переторжке может участвовать любое количество участников закупки из числа допущенных. Участник вправе не участвовать в переторжке, тогда его заявка остается действующей с ценой, указанной в составе заявки.**

**Согласно пункту 4.15.5 Документации дата проведения переторжки устанавливается не ранее чем через 1 (один) рабочий день после официального размещения протокола рассмотрения заявок, содержащего решение о проведении переторжки, но в любом случае не позднее даты проведения оценки и сопоставления заявок. Начало проведения переторжки устанавливается строго в рабочие дни и часы по местному времени организатора закупки.**

**В силу пункта 4.15.6 Документации предложения участника закупки в рамках переторжки не рассматриваются, а его заявка остается действующей с ранее объявленной ценой в случае, если предложение направлено на увеличение**

первоначальной цены заявки.

В соответствии с пунктом 4.15.7 Документации организатор закупки приглашает к участию в процедуре переторжки всех допущенных участников закупки с помощью функционала ЗЭТП. Переторжка проводится в режиме реального времени на ЗЭТП. В период с момента начала переторжки на ЗЭТП участник закупки, желающий повысить предпочтительность своей заявки, должен до установленного срока представить посредством функционала ЗЭТП обновленную цену заявки, подписанную ЭП уполномоченного лица участника закупки. Порядок снижения цены заявки определяется регламентом ЗЭТП, на которой проводится закупка, при этом участник закупки вправе снизить текущее минимальное предложение о цене договора (цене лота), на величину не менее 0,5% (половина процента) от текущего минимального предложения о цене договора (цене лота). Снижение цены заявки может осуществляться неограниченное количество раз до момента окончания переторжки. С момента начала проведения переторжки и до ее окончания на ЭТП в режиме реального времени для всех участников закупки обеспечивается доступность сведений обо всех поступивших предложениях о цене договора (цене лота) и времени их поступления (без указания наименований или номеров участников, их подавших), а также сведения об оставшемся времени до окончания переторжки. Участник закупки заявляет предложение о новой цене заявки независимо от цен, предлагаемых другими участниками закупки, и не имеет обязанности предложить цену заявки ниже других участников закупки. Продолжительность переторжки устанавливается организатором закупки и не может быть менее 3 часов и более 6 часов.

В силу пункта 4.15.8 Документации при проведении процедуры переторжки отдельное заседание ЗК не проводится, и протокол проведения переторжки не формируется. Окончательные предложения о цене заявки участников закупки, принявших участие в переторжке, фиксируются в протоколе оценки и сопоставления заявок.

Согласно пункту 4.15.9 Документации победитель определяется после проведения переторжки в порядке и на основании критериев оценки, указанных в п. 29 информационной карты, с учетом цены заявки, указанной в ходе переторжки, или ранее поданного предложения о цене заявки (в случае, если участник закупки не принимал участия в переторжке).

Комиссией установлено, что протоколом от протоколом от 17.01.2023 № 2300-202206221/02 закупочной комиссией Заказчика было принято решение о проведении процедуры переторжки.

Организатором закупки назначено проведение дополнительного этапа в виде торгов (переторжки), которая началась в 09-00, 20.01.2023 в форме торговой сессии, аналогичной той, которая проводится в рамках электронного аукциона, в соответствии с порядком, определенным Регламентом организации и проведения закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц с использованием Автоматизированной системы торгов государственного

оборонного заказа (далее – Регламент ЗЭТП).

Согласно пункту 12.6.1 Регламента ЗЭТП проведение этапа торгов (переторжки) осуществляется в соответствии с п. 9.15. – 9.40. Регламента ЭТЗП.

В пункте 12.6.1 Регламента ЗЭТП установлено, что автоматическое продление дополнительного этапа торгов на следующие 10 минут осуществляется только при наличии улучшающего предложения о цене договора, поступившего менее чем за 10 минут до окончания времени проведения основного этапа, при условии, что заказчиком не отменена возможность продления торгов по завершении основного этапа.

В соответствии с протоколом от 20.01.2023 № 2300-2022-06221/02 определена продолжительность проведения переторжки (основного этапа) и она составляет 3 часа. Заявитель (заявка № 46488) принял участие в переторжке, подав свое предложение о снижении цены в 11:59:53, т.е за 7 секунд до окончания основного этапа.

При этом, по мнению Заказчика, цели переторжки были достигнуты не в полном объеме, так как после проведения переторжки поступило письмо другого участника закупки (заявка № 93700) от 23.01.2023 № 217 (то есть через три дня после проведения переторжки) о возможности снижения цены договора ниже цены, предложенной Заявителем.

Как указал Заказчик, предусмотренное пунктом 12.6.1 Регламента ЗЭТП автоматическое продление дополнительного этапа после подачи ценового предложения Заявителя не произошло, в связи с чем Заказчик воспользовался возможностью, предоставляемой функционалом ЗЭТП, и 24.01.2023 сформировал дополнительный этап торгов, который, по мнению Заказчика, по сути являющимся продолжением ранее организованной переторжки.

Комиссией установлено, что согласно протоколу от 26.01.2023 по результатам проведенной Заказчиком 26.01.2023 повторной процедуры переторжки наименьшую цену предложил участник с заявкой № 46488.

Вместе с тем Комиссия отмечает, что ни Положением, ни Документацией не предусмотрена возможность проведения повторной процедуры переторжки либо перерыв в её проведения, либо проведение дополнительного этап переторжки.

Комиссия также обращает внимание, что Законом о закупках, Положением и Документацией не предусмотрена возможность рассмотрения обращений участников закупке о возможности подачи ценового предложения вне рамок подачи заявки или процедуры переторжки.

Более того, согласно Положению и Документации Заказчик обязан рассмотреть новые предложения о цене поступившие только в рамках процедуры переторжки и соответствующим образом определить Победителя закупки.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что действия Заказчика по

проведению Заказчиком 26.01.2023 повторной перетожки на основании поступившего обращения второго участника о возможности подачи более низкого ценового предложения, поданного вне какой-либо процедуры, предусмотренной Законом о закупках, Положением и Документацией, противоречат основным принципам о равноправии, справедливости, отсутствии дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, поскольку данные действия привели к нарушению порядка проведения процедуры и созданию второму участнику преимущественных условий участия в Закупке.

Учитывая изложенное, Комиссия приходит к выводу об обоснованности жалобы в указанной части.

Комиссия, рассмотрев довод Заявителя о несоответствии протокола от 24.01.2023 № 2300-2022-06221/03 требованиям к оформлению документов, составляемых в ходе проведения процедуры, поскольку данный документ не подписан членами закупочной комиссии установила следующее.

Согласно протоколу от 24.01.2023 № 2300-2022-06221/03 при заседании комиссии не был обеспечен необходимый кворум заседания закупочной комиссии, в связи с чем заседание было перенесено на 07.03.2023.

При этом протоколом подписан только секретарем закупочной комиссии.

Вместе с тем ни Законом о закупке, ни Положением, ни Документацией не установлена возможность подведения итогов закупки в отсутствие кворума, а также не установлен порядок оформления документов, фиксирующих отсутствие кворума, в связи с чем Комиссией не установлены нормы, которые бы были нарушены Заказчиком при оформлении протокола от 24.01.2023 № 2300-2022-06221/03.

Также Комиссия отмечает, что Заявителем не представлены доказательства, подтверждающие, что указанные действия Заказчика повлекли нарушение его прав, а равно порядка проведения процедуры.

Резюмируя изложенное, Комиссия приходит к выводу о необоснованности жалобы в указанной части.

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 «МНП» (ИНН:3663091960; ОГРН:1123668022610) на действия ПАО «ОАК» (ИНН:7708619320; ОГРН:1067759884598) при проведении Закупки частично обоснованной.

2. Установить в действиях Заказчика нарушения пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и 8.5.2 Положения.

3. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении допущенного нарушения.

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