

## РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-17357/2022 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

05.12.2022

г. Москва

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

.....

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей ООО «БЕСТ-Новострой», ППК «Фонд развития территорий»,

рассмотрев жалобу ООО «БЕСТ-Новострой» (далее - Заявитель) на действия ППК «Фонд развития территорий» (далее — Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на оказание комплекса услуг по организации и проведению демонстрационных показов объектов строительства (жилых и нежилых помещений, машино-мест), а также услуг по передаче указанных объектов участникам строительства путем подписания передаточных актов (реестровый № 32211732957) (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.

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, Заявитель выражает несогласие с признанием его уклонившимся от заключения договора.

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 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.

Комиссией установлено, что 30.09.2022 Заказчик на сайте единой электронной торговой площадки АО «Сбербанк - АСТ», а также на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (<http://zakupki.gov.ru>) (далее – ЕИС), разместил информацию о проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на оказание комплекса

услуг по организации и проведению демонстрационных показов объектов строительства (жилых и нежилых помещений, машино-мест), а также услуг по передаче указанных объектов участникам строительства путем подписания передаточных актов (реестровый № 32211732957) (далее – конкурс, процедура).

Согласно протоколу рассмотрения вторых частей заявок и подведения итогов от 20.10.2022 № 08-18/470-ППК по результатам подведения итогов конкурса Заявитель признан победителем.

Протоколом от 01.11.2022 № 08-18/508 — ППК Заявитель признан уклонившимся от заключения договора, ввиду истечения регламентированного срока заключения договора по результатам закупочной процедуры.

В соответствии с пунктом 14.1 Закупочной документации договор заключается не ранее 10 (десяти) дней и не позднее 20 (двадцати) дней после размещения в ЕИС итогового протокола проведения конкурентной закупки. В случае уклонения, отстранения победителя закупки от заключения договора, договор заключается с участником закупки, которому присвоен второй номер, не ранее 10 (десяти) дней и не позднее 20 (двадцати) дней после размещения в ЕИС протокола об отказе от заключения договора или протокола отстранения победителя от участия в закупке. В случае необходимости одобрения органом управления заказчика в соответствии с законодательством Российской Федерации заключения договора договор должен быть заключен не позднее чем через пять дней с даты указанного одобрения. В случае обжалования в антимонопольном органе либо в судебном порядке действий (бездействия) заказчика, комиссии по осуществлению конкурентной закупки, оператора электронной площадки договор должен быть заключен в течение 5 (пяти) рабочих дней со дня вступления в силу решения антимонопольного органа или судебного акта, предусматривающего заключение договора.

Таким образом, учитывая, что итоговый протокол размещен 20.10.2022, регламентированный срок заключения договора – 09.11.2022.

Статьей 28 Положения о закупках предусмотрены преддоговорные переговоры по результатам конкурентных закупок, а именно:

До заключения договора в присутствии представителя структурного подразделения, уполномоченного на организацию закупочной деятельности, Инициатор закупки вправе провести с участником закупки, с которым заключается договор, в очной форме преддоговорные переговоры в части:

1.1. снижения цены договора (лота), цены единицы товара, работы, услуги, формулы цены договора (процент (иной коэффициент) снижения цены) без изменения остальных условий исполнения договора;

1.2. сокращения сроков исполнения договора (его отдельных этапов) и (или) улучшению условий для заказчика: отмена аванса, улучшение технических характеристик закупаемых товаров и т.д.;

1.3. уточнения условий договора, неуказанных в проекте договора, которые при этом не приводят к изменению существенных условий договора, условий, указанных в заявке, которые позволили признать участника закупки победителем; к

ухудшению условий исполнения договора для заказчика и Поставщика;

1.4. внести изменения в проект договора по основаниям, предусмотренным статьей 31 настоящего Положения.

По результатам преддоговорных переговоров представитель структурного подразделения, уполномоченного на организацию закупочной деятельности, готовит соглашение по итогам преддоговорных переговоров, которое подписывается Инициатором закупки и уполномоченным представителем участника закупки, с которым заключается договор. В случае если по итогам преддоговорных переговоров изменяется цена закупаемых товаров, работ, услуг, их количество, объем или сроки исполнения договора относительно итогового протокола соглашения, подписанное по итогам проведения преддоговорных переговоров, размещается в ЕИС как информация о договоре одновременно с размещением информации о договоре.

Комиссией установлено, что 24.10.2022 между Заявителем и Заказчиком были проведены преддоговорные переговоры, по итогам которых между сторонами достигнута договоренность об осуществлении Заявителем предварительного осмотра объектов строительства (жилых и нежилых помещений, машино-мест), подлежащих передаче участникам строительства в рамках исполнения договора, и предоставления уточненного ценового предложения по его итогам.

03.11.2022 в 12:16 Заявителем письмом от 02.11.2022 № 02/11/22 направлено Заказчику скорректированное ценовое предложение.

03.11.2022 в 17:35 на основании представленного Заявителем ценового предложения в результате преддоговорных переговоров, Заказчиком заполнен и направлен на подписание, посредством функционала электронной торговой площадки проект договора.

07.11.2022 в 17:26 Заказчиком посредством электронной почты направлен проект соглашения по результатам преддоговорных переговоров. В рабочем порядке сообщено о необходимости дополнения соглашения сведениями о представителях Заказчика.

08.11.2022 проект соглашения, подписанный со стороны Заявителя передан Заказчику.

08.11.2022 после изучения Заказчиком подписанного со стороны Заявителя проекта соглашения установлено, что правки, о необходимости внесения которых, было сообщено в рабочем порядке, не внесены.

08.11.2022 в 10:10 в карточку проекта договора, сформированную на сайте электронной торговой площадки, Заказчиком внесены изменения в части исправления технической ошибки при формировании карточки договора – исключение условия о предоставлении обеспечения договора. При этом редакция проекта договора от 03.11.2022 не изменена, что подтверждается выгрузкой с электронной площадки.

В свою очередь, Заявитель в жалобе ссылается на то, что итоговый проект договора с учетом преддоговорных переговоров размещен Заказчиком 08.11.2022 в 10:00, при этом соглашение по итогам переговоров в период с 08.11.2022 по

10.11.2022 находилось на стадии согласования и подписании сторонами. На момент подачи жалобы Заявителем не было получено подписанного со стороны Заказчика соглашения по итогам преддоговорных переговоров. 11.11.2022 Заявитель с целью ознакомления и подписания договора с согласованной ценой, ознакомился с проектом договора, размещенным 08.11.2022 направил заказчику запрос, так как в пункте 2.1 проекта договора была некорректно указана стоимость в части применения НДС. Не получив ответа, Заявитель 11.11.2022 в 17:50 подписал проект договора.

Также Заявитель в жалобе отметил, что в период с 08.11.2022 по 10.11.2022 у Заявителя отсутствовала техническая возможность для входа в личный кабинет на электронной площадке, ввиду сбоя настроек электронной подписи.

Кроме того, на заседании Комиссии Заявитель пояснил, что с проектом договора, размещенного Заказчиком 03.11.2022 в 17:35 Заявитель не был ознакомлен.

Вместе с тем, Комиссией принято решение о направлении запроса в адрес электронной площадки АО «Сбербанк - АСТ» с целью получения информации о хронологии событий заключения договора по оспариваемой закупке.

Согласно полученному ответу от АО «Сбербанк — АСТ», проект договора был сформирован Заказчиком 03.11.2022 в 17:35. С указанной даты и времени проект договора был доступен Заявителю для ознакомления, формирования протокола разногласий и подписания договора. Информация о создании проекта договора, внесении в него изменений, а также формировании протокола об уклонении от заключения договора направлялась участнику в формате уведомлений в личный кабинет. При этом, обращений в техническую поддержку ЭТП от Заявителя не поступало.

Также согласно информации о посещении Заявителем личного кабинета на эТП в период с 03.11.2022 по 10.11.2022:

07.11.2022 в 12:36:38 (мск)

10.11.2022 в 15:57:59 (мск)

10.11.2022 в 16:36:23 (мск)

11.11.2022 в 14:32:41 (мск)

Таким образом, проект договора от 03.11.2022 был доступен Заявителю также, как и доступ к личному кабинету в указанный Заявителем в жалобе период времени.

Вместе тем, Комиссия проанализировав и исследовав проекты договора, размещенные Заказчиком на сайте электронной площадки от 03.11.2022 и 08.11.2022 установила, что указанные договоры идентичны и цена договора не менялась.

В связи с чем, доводы Заявителя о том, что итоговый проект договора с учетом преддоговорных переговоров размещен Заказчиком 08.11.2022 не находят своего подтверждения, при том, что окончательная цена договора по итогам преддоговорных переговоров была внесена проект договора и размещена заказчиком 03.11.2022 на сайте электронной площадки и была доступна Заявителю

для ознакомления.

Комиссия также отмечает, что в соответствии с Положением о закупках подписанное соглашение по итогам преддоговорных переговоров размещается Заказчиком в ЕИС одновременно с информацией о договоре. При этом, ни Закупочной документацией ни Положением о закупках не предусмотрено размещение Заказчиком соглашения вместе с проектом договора.

В связи с чем, довод Заявителя о том, что им не было получено итоговое соглашение подписанное со стороны Заказчика не находит своего подтверждения. Кроме того, процесс подписания проекта соглашения и направления Заявителю с уже утвержденной ценой, не освобождает Заявителя от обязанности для подписания в установленные сроки проекта договора, учитывая, что Заказчиком с учетом скорректированного Заявителем ценового предложения 03.11.2022 и 08.11.2022 размещен на сайте электронной площадке проект договора.

При этом Заявитель в жалобе также указывает, что в период с 08.11.2022 по 10.11.2022 у него отсутствовал доступ в личный кабинет электронной площадки.

Вместе с тем Комиссия отмечает, что участник Закупки несет предпринимательские риски, которые он берет на себя при подаче соответствующей заявки на участие в Закупке.

Кроме того, Заявитель в службу технической поддержки электронной площадки по вопросу отсутствия доступа в личный кабинет не обращался, что подтверждается письмом от АО «Сбербанк — АСТ».

На основании пункта 14.9 Закупочной документации победитель закупки, участник закупки, заявка которого единственно допущена до участия в закупке, признается уклонившимся от заключения договора, в случае если такой участник не представил в сроки, установленные документацией о закупке, подписанный проект договора, а в случае установления в документации о закупке требования об обеспечении исполнения договора, документы, подтверждающие предоставление такого обеспечения (копия платежного поручения, банковская гарантия и т.д.) в соответствии с размером, способом и порядком, установленным в документации о закупке.

В силу части 15 статьи 3.2 Закона о закупках договор по результатам конкурентной закупки заключается не ранее чем через десять дней и не позднее чем через двадцать дней с даты размещения в единой информационной системе итогового протокола, составленного по результатам конкурентной закупки. В случае необходимости одобрения органом управления заказчика в соответствии с законодательством Российской Федерации заключения договора или в случае обжалования в антимонопольном органе действий (бездействия) заказчика, комиссии по осуществлению конкурентной закупки, оператора электронной площадки договор должен быть заключен не позднее чем через пять дней с даты указанного одобрения или с даты вынесения решения антимонопольного органа по результатам обжалования действий (бездействия) заказчика, комиссии по осуществлению конкурентной закупки, оператора электронной площадки.

Таким образом, учитывая, что проект договора подписан Заявителем 11.11.2022, в то время как 20-м днем подписания договора является — 09.11.2022 (с момента

размещения с ЕИС итогового протокола 20.10.2022), Заявителем в установленный срок не представлен подписанный со своей стороны проект договора, Комиссия приходит к выводу о том, что у Заказчика имелись основания для признания участника уклонившимся от заключения договора.

На основании изложенного, Комиссия не усматривает в действиях Заказчика нарушений требований законодательства при принятии решения о признании Заявителя уклонившимся от заключения договора, поскольку Заказчик действовал в соответствии с частью 15 статьи 3.2 Закона о закупках и пунктом 14.9 Закупочной документации.

При этом Комиссия отмечает, что Заявитель конклюдентно согласился на все условия документации в момент подачи им заявки на участие в Закупке, а равно принял на себя риски в случае несоблюдения таких условий.

В свою очередь, 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 доводов жалобы.

При этом Комиссия считает необходимым отметить, что настоящее решение не является преюдициальным для дальнейших решений в рамках рассмотрения вопроса о внесении сведений о Заявителе в реестр недобросовестных поставщиков.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «БЕСТ-Новострой» (ИНН: 7719813030; ОГРН: 1127746427742) на действия ППК «Фонд развития территорий» (ИНН: 7704446429; ОГРН: 5177746100032) при проведении Закупки необоснованной.

2. Снять ограничения, наложенные письмами Московского УФАС России от 21.11.2022 №НП/58749/22 и от 28.11.2022 №НП/60372/22.

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