

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-3579/2021 о нарушении процедуры торгов и порядка заключения договоров

09.03.2021

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 лиц участвующих в деле обеспечивших участие в видеоконференцсвязи,

рассмотрев жалобу ООО «ГлавПромСтрой» на действия ГБУ «Жилищник Даниловского района» при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку водосточных труб для ремонта МКД Даниловского района в 2021 году (реестровый № 32109981087),

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 ООО «ГлавПромСтрой» на действия ГБУ «Жилищник Даниловского района».

Действия (бездействие) заказчиков, комиссии по осуществлению закупок по основаниям, предусмотренным п. п. 1, 4 - 6 ч. 10 ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), обжалуются в порядке, предусмотренном ст. 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

В соответствии с ч. 2 ст. 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 ст. 3 Закона о закупках предусмотрены основания, позволяющие участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, действия (бездействие) заказчика при осуществлении закупок товаров, работ, услуг.

Государственным бюджетным учреждением города Москвы «ЖИЛИЩНИК ДАНИЛОВСКОГО РАЙОНА» в Единой информационной системе в сфере закупок (далее по тексту ЕИС) 11.02.2021 г. размещено извещение № 32109981087 о проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку водосточных труб для ремонта МКД Даниловского района в 2021 году.

Начальная (максимальная) цена договора: 815 679,37 Российский рубль. Дата окончания приема первых частей заявок 18.02.2021 в 09:00, Дата начала срока подачи ценовых предложений (по местному времени заказчика) 19.02.2021, согласно документации о проведении ЭА отсутствует.

ООО «ГлавПромСтрой» подана заявка на участие в данном аукционе через ЭТП (<http://roseltorg.ru>), после чего заявке был присвоен порядковый номер <...>. По результату рассмотрения первых частей заявок ООО «ГлавПромСтрой» согласно Протокол рассмотрения первых частей заявок № 32109981087-01 от 19.02.2021 комиссией было принято решение о допуске участника к аукциону, а заявку соответствующей требованиям. Участие в аукционе ООО «ГлавПромСтрой» принять не смог, в связи с не правомерными действиями Заказчика, выраженных в следующем:

Согласно журналу событий, размещенных в ЕИС время о проведении ЭА Заказчиком размещено время и дата ЭА на 19.02.2021 в 17.57, а время начала срока подачи ценовых предложений (по местному времени заказчика) согласно внесенным изменениям в 21.00, т.е. за 2 часа 3 минуты до начала проведения ЭА.

Согласно пункту 9 Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (далее - Закон о закупках), в извещении об осуществлении конкурентной закупки должны быть указаны следующие сведения:

- 1) способ осуществления закупки;
- 2) наименование, место нахождения, почтовый адрес, адрес электронной почты, номер контактного телефона заказчика;
- 3) предмет договора с указанием количества поставляемого товара, объема выполняемой работы, оказываемой услуги, а также краткое описание предмета закупки в соответствии с частью 6.1 статьи 3 настоящего Федерального закона (при необходимости);
- 4) место поставки товара, выполнения работы, оказания услуги;
- 5) сведения о начальной (максимальной) цене договора (цена лота), либо формула цены, устанавливающая правила расчета сумм, подлежащих уплате заказчиком поставщику (исполнителю, подрядчику) в ходе исполнения договора, и максимальное значение цены договора, либо цена единицы товара, работы, услуги и максимальное значение цены договора;
- 6) срок, место и порядок предоставления документации о закупке, размер, порядок и сроки внесения платы, взимаемой заказчиком за предоставление данной документации, если такая плата установлена заказчиком, за исключением случаев предоставления документации о закупке в форме электронного документа;
- 7) порядок, дата начала, дата и время окончания срока подачи заявок на участие в закупке (этапах конкурентной закупки) и порядок подведения итогов конкурентной закупки (этапов конкурентной закупки);
- 8) адрес электронной площадки в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет" (при осуществлении конкурентной закупки);

9) иные сведения, определенные положением о закупке.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Пунктом 11 статьи 4 Закона о закупках установлено, что изменения, вносимые в извещение об осуществлении конкурентной закупки, документацию о конкурентной закупке, разъяснения положений документации о конкурентной закупке размещаются заказчиком в единой информационной системе 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.

Согласно подпункту а) пункта 2 части 3 статьи 3.4 закона о закупках Заказчик при осуществлении конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства размещает в единой информационной системе извещение о проведении аукциона в электронной форме не менее чем за семь дней до даты окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе в случае, если начальная (максимальная) цена договора не превышает тридцать миллионов рублей.

В соответствии с п. 26.2. Положения Заказчика Аукцион в электронной форме проводится в соответствии с **датой и временем, указанными в извещении** о проведении аукциона в электронной форме, а также в соответствии с регламентом работы и инструкциями ЭТП, с помощью программных средств оператора ЭТП.

Исходя из доводов Заявителя, Общество приняло участие в Аукционе и было допущено до участия в закупочной процедуре протоколом рассмотрения заявок. При этом непосредственно подача ценовых предложений была назначена на тот же день в 10:00. Заявитель не смог подать свое ценовое предложение, так как разница между публикацией протокола рассмотрения заявок и началом подачи ценовых предложений составляет 2 часа, что, по мнению Заявителя, является ограничением конкуренции.

Как пояснили стороны время подачи ценовых предложений определяется автоматически после публикации протокола рассмотрения первых частей заявок. На заседании Комиссии представитель Заказчика пояснил, что в соответствии с пунктом

Положениями пункта 15.2 Регламента специализированной торговой секции для проведения закупок в электронной форме, участниками которых могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, АО «ЕЭТП» предусмотрено, что оператор электронной торговой площадки обеспечивает подачу ценовых предложений в назначенную организатором дату проведения, и время проведения, установленное автоматизированной системой оператора, при условии, что по итогам рассмотрения первых частей заявок к участию в процедуре были допущены не менее двух участников. Автоматизированная система оператора назначает время подачи ценовых предложений по факту публикации протокола рассмотрения первых частей заявок. Начало и окончание подачи ценовых предложений, в том числе, время поступления ценовых предложений, определяются по времени сервера, на котором размещена автоматическая система оператора.

На основании вышеизложенного, по мнению Заказчика, жалоба Общества является необоснованной, так как время подачи ценовых предложений назначается ЭТП, а не Заказчиком, при этом дата проведения аукциона была заведомо известна Обществу. Кроме

того, Заявитель не отрицает тот факт, что им было получено уведомление от ЭТП о проведении Аукциона, а несвоевременная обработка корреспонденции Заявителем не является нарушением со стороны Заказчика.

Представитель Заказчика также указал на то обстоятельство, что действующее законодательство Российской Федерации в сфере закупок не содержит запрета на установление на одну и ту же дату рассмотрения первых частей заявок и подачу ценовых предложений.

Комиссия оценивает доводы Заказчика критически, так как в соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при осуществлении закупок заказчик должны руководствоваться принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки. Кроме того, Заказчик должен руководствоваться принципом целевого и экономически эффективного расходования денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализации мер, направленных на сокращение издержек заказчика (пункт 3 части 1 статьи 3 Закона о закупках).

В настоящем случае к этапу подачи ценовых предложений было допущен 1 участник. При этом согласно протоколу сопоставления ценовых предложений в процедуре только один участник подал свое ценовое предложение в размере 811600 руб. (снижение менее 1 % от НМЦ).

В силу части 1 статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, «действия в обход закона» с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом).

Согласно постановлению Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 23.06.2015 № 25 «О применении судами некоторых положений раздела 1 части первой Гражданского кодекса Российской Федерации», оценивая действия сторон как добросовестные или недобросовестные, следует исходить из поведения, ожидаемого от любого участника гражданского оборота, учитывающего права и законные интересы другой стороны, содействующего ей, в том числе в получении необходимой информации. Поведение одной из сторон может быть признано недобросовестным, если усматривается очевидное отклонение действий участника гражданского оборота от добросовестного поведения.

Заявитель не мог узнать ранее опубликования Протокола свой правовой статус, то есть является ли он участником закупочной процедуры, допущенным к подаче ценовых предложений.

По своей сути, действия Заказчика привели к тому, что была создана ситуация, при которой у участников не было достаточного времени, чтобы принять участие в подаче ценовых предложений. Заказчик, зная об изменениях законодательства, предпочел пренебречь своей обязанностью по обеспечению максимально конкурентной среды и назначил в один день рассмотрение первых частей и подачу ценовых предложений. Срок менее суток со дня определения круга участников Аукциона не является разумным, не отвечает целям и принципам проведения закупочной процедуры. При таких условиях Комиссия делает вывод о том, что действия Заказчика имеют признаки недобросовестного поведения.

С учетом совокупности обстоятельств, Комиссия приходит к выводу о том, что в результате действий Заказчика, выразившихся в назначении на один и тот же день рассмотрения первых частей заявок и подачи ценовых предложений, не обеспечена реальная конкуренция среди участников процедуры, что не отвечает принципам, закрепленным в пунктах 2, 3 части 1 статьи 3 Закона о закупках. Таким образом, жалоба признается обоснованной.

На основании изложенного Комиссия приняла решение признать жалобу заявителя необоснованной.

Комиссия, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции

Комиссия, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции

РЕШИЛА:

1 Признать жалобу ООО «ГлавПромСтрой» на действия ГБУ «Жилищник Даниловского района» при проведении Аукциона обоснованной.

2 Установить в действиях Заказчика нарушение пунктов 2, 3 части 1 статьи 3 Закона закупах.

3 Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений. Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его получения лицами, участвовавшими в деле.