

ООО «Высшие Стандарты Качества»

Россия, 115280, г. Москва, ул. Ленинская Слобода, д. 19, офис 3057

Госкорпорация «Росатом»

119017, Москва, ул. Большая Ордынка, д.24

АО «Атомкомплект»

ул. Б.Полянка, д. 25, стр. 1, Москва, 119180

АО «ЕЭТП»

пр-т 60-я Октября, д. 9, Москва, 117312

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-17965/2020 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

23.10.2020 г. Москва

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

рассмотрев жалобу ООО «Консалтинговая группа» Высшие Стандарты Качества» на действия Госкорпорация «Росатом», АО «Атомкомплект» при проведении открытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по юридическому и консультационному сопровождению деятельности Центрального арбитражного комитета Госкорпорации «Росатом» (реестровый № 32009475941),

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 указанной закупки.

Жалоба рассмотрена по правилам статьи 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

В соответствии с частью 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.

Действия (бездействие) заказчиков, комиссии по осуществлению закупок по основаниям, предусмотренным пунктами 1, 4 - 6 части 10 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках отдельными юридическими лицами), обжалуются в порядке, предусмотренном статьей 18.1. Закона о защите конкуренции

Согласно части 1 пункту 10 статьи 3 Закона о закупках любой участник закупки вправе обжаловать в административном порядке осуществление заказчиком закупки с нарушением требований Закона о закупках и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

В свою очередь, Законом о закупках определены принципы, которым должны соответствовать действия заказчика при проведении конкурентной процедуры в порядке регулирования указанного закона. К таковым относятся принципы: информационной открытости, равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Обществом с ограниченной ответственностью «Консалтинговая группа «Высшие Стандарты Качества» в установленном порядке была подана заявка на участие в Открытом запросе предложений в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по юридическому и консультационному сопровождению деятельности Центрального арбитражного комитета Госкорпорации «Росатом». Реестровый номер открытого запроса предложений в электронной форме: 2009475941 на Официальном сайте Российской Федерации в сети Интернет для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг.

Закупка проводилась в соответствии с Единым отраслевым стандартом закупок (Положением о закупке) Государственной корпорации по атомной энергии «Росатом» с изменениями, утвержденными решением наблюдательного совета Госкорпорации «Росатом» (протокол от 17.07.2020 № 132), с учетом приказа генерального директора Госкорпорации «Росатом» от 27.02.2019 № 1/191-П (в редакции приказа Госкорпорации «Росатом» от 01.08.2019 № 1/787-П).

По результатам рассмотрения заявок Обществу с ограниченной ответственностью «Консалтинговая группа «Высшие Стандарты Качества» отказано в допуске к участию в открытом запросе предложений в электронной форме на основании подпункта е) пункта 8.3 раздела 1 Приложения 12 ЕОСЗ и подпункта е) пункта 8.3 закупочной документации, а именно:

- несоответствия договорных условий, указанных в заявке на участие в закупке, требованиям пункта 8) извещения о проведении закупки и пункта 8) раздела 1

Части 1 Тома 1 закупочной документации в части условий оплаты. В соответствии с Частью 3 «Проект договора» Тома 1 документации по запросу предложений (далее – договор) оплата Услуг по договору осуществляется ежемесячно в течение 15 рабочих дней с момента подписания сторонами Акта сдачи-приемки оказанных услуг по соответствующему месяцу. День приемки – первый рабочий день месяца, следующего за отчетным месяцем. Срок приемки Заказчиком – 10 рабочих дней.

При этом в графике оплаты на ЭТП участник указал срок оплаты за весь период действия договора – 31.01.2023.

Общество с ограниченной ответственностью «Консалтинговая группа «Высшие Стандарты Качества» с указанными доводами не согласилось, подав жалобу в антимонопольный орган, ссылаясь на следующие факты.

- На момент подачи заявок точные даты заключения договора и оказания услуг были еще не определены и нет возможности указать конкретные даты оплаты услуг.
- Согласно Части 3 «Проект договора» Тома 1 документации по запросу предложений (далее – договор) оплата Услуг по договору осуществляется ежемесячно в течение 15 рабочих дней с момента подписания сторонами Акта сдачи-приемки оказанных услуг по соответствующему месяцу, Начало оказания услуг или начальный срок – с даты заключения договора, но не ранее 11.01.2021, Период оказания услуг или конечный срок – 24 месяца. Из чего следует, что срок окончания договора 11.01.2023, и оплата будет произведена в течение 15 рабочих дней. Это подразумевает, что оплата услуг может быть произведена как на следующий день, так и через 5, 10, 15 дней, что не позволяет рассчитать точную дату оплаты.
- На площадке в разделе Детализация предложения, График оплаты отсутствует возможность указать сроки оплаты помесячно, возможно указать только одну конкретную дату.
- В составе поданной нами заявитель согласился со всеми условиями документации, технического задания и проекта договора. Из чего следует, что мы согласны оказать услуги в соответствии с требованиями и согласны на заявленные заказчиком условия и сроки оплаты.
- Сроки оплаты, указанные в графике оплаты не влияют на качество оказываемых услуг.

В соответствии с ч. 2 ст. 2 Закона о закупках закупочная деятельность Заказчика регулируется ЕОСЗ (Положением о закупке), которое содержит 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.

Так, частью 1.2 статьи 5.1 ЕОСЗ Заказчику предоставлено исключительное право на определение условий договора.

Одновременно, согласно ЕОСЗ, заявка на участие в закупке - комплект документов, содержащих предложение участника закупки о заключении договора на условиях документации о закупке, направленный организатору закупки.

Согласно инструкции по заполнению формы график оплаты с помощью функционала ЭТП, приведенной в составе Документации, в графике оплаты

указывается следующая информация:

планируемые даты (сроки) авансовых платежей;

размеры авансовых платежей, с НДС;

планируемые даты (сроки) остальных платежей;

размер остальных платежей, с НДС.

Как указывает представитель Организатора торгов, планируемые даты (сроки) должны быть рассчитаны исходя из предлагаемых участником дат (сроков) условий платежей, учитывая планируемую дату заключения договора, указанную на ЭТП, а также условия платежей, указанные в проекте договора (Часть 3 «Проект договора» Тома 1) настоящей документации по запросу предложений. Участник должен принять во внимание, что общая сумма всех платежей (в том числе по позиции) должна быть равна общей стоимости (в том числе по позиции), указанной в таблице стоимости.

Форма, сроки и порядок оплаты услуги определены Заказчиком в Закупочной документации в соответствии с п. 6. Ч.10. ст. 4 Закона о закупках.

Так, согласно п.п. 7, 8 Извещения о проведении закупки части 1 Тома 1 Закупочной документации, срок оказания услуг и условия оплаты определяются в соответствии с Частью 3 «Проект договора» Тома 1 закупочной документации.

При этом форма и все условия проекта договора (Часть 3 «Проект договора» Тома 1 закупочной документации, далее – Проект договора) являются обязательными. Встречные предложения участников по проекту договора не допускаются.

Согласно размещенным на ЭТП сведениям, планируемой датой заключения договора является 13.11.2020.

Пункт Б (статья 2) Проекта договора устанавливает начало оказания услуг или начальный срок оказания услуг с даты заключения договора, но не ранее 11.01.2021, а период оказания услуг 24 месяца.

Условия оплаты услуг установлены в подпункте Г.3 (статья 4) Проекта договора следующим образом: оплата услуг по Договору осуществляется ежемесячно в течение 15 рабочих дней с момента подписания сторонами Акта сдачи-приемки оказанных услуг по соответствующему месяцу.

В свою очередь, условия сдачи приёмки установлены в подпункте Д.3 Проекта договора: срок приёмки Заказчиком составляет 10 рабочих дней.

При этом согласно подпункту Д.2 Проекта договора днём приёмки считается первый рабочий день месяца, следующего за отчетным месяцем.

Таким образом, согласно условиям Проекта договора, последним днём оказания услуг будет 11.01.2023, а последним отчетным месяцем соответственно - январь 2023 года.

Следовательно, как пояснил Организатор торгов в соответствии с подпунктом Д.2 Проекта договора, днем начала приемки услуг **за последний отчетный месяц**

(январь 2023 года) будет являться 01.02.2023 (первый рабочий день месяца, следующего за отчетным месяцем). Согласно подпункту Д.3 Проекта договора, Заказчик осуществляет приёмку оказанных услуг в течение 10 рабочих дней. Срок приёмки в рассматриваемом случае истечёт 15.02.2023, после чего Заказчик имеет право произвести оплату **в течение 15 рабочих дней**, то есть до 09.03.2023 включительно.

Согласно графику оплаты, заполненному на ЭТП ООО «Консалтинговая группа «ВСК», датой оплаты всей суммы по договору (за весь период его действия) является 31.01.2023. Таким образом, как указывает Организатор торгов, данным участником предложено осуществить окончательный расчет по договору до наступления определенной в соответствии с подпунктом Д.2 Проекта договора даты приёмки услуг за последний отчетный месяц (01.02.2023), то есть до подписания сторонами Акта сдачи-приемки оказанных услуг за последний отчетный месяц и, соответственно, в более ранние сроки, чем предусмотренные подпунктом Г.3 (статья 4) Проекта договора.

Согласно порядку действий, предусмотренному п. 8.3 раздела 1 Приложения 12 ЕОСЗ и п. 8.3 закупочной документации по итогам отборочной стадии комиссия в отношении каждого участника закупки принимает решение о допуске к дальнейшему участию в закупке, либо об отказе в допуске в соответствии с критериями отбора.

На основании п.п е) п. 8.3 раздела 1 Приложения 12 ЕОСЗ и п.п е) п. 8.3 закупочной документации комиссия принимает решение об отказе в допуске к участию в закупке в случае несоответствия договорных условий, указанных в заявке на участие в закупке, требованиям документации, в том числе в случае наличия предложения, ухудшающего условия по срокам поставки товара, выполнения работ или оказания услуг.

В свою очередь, в настоящем случае основанием отклонения заявки явилось ее несоответствие предполагаемому сроку оплаты из ряда сроков, подлежащих допущению, в том числе учитывая, что документация предполагает, что оплата будет осуществлена заказчиком в течение 15 дней с даты подписания акта приема-передачи. Комиссия принимает во внимание, что указанный срок подлежал расчету участниками лишь по последнему месяцу исполнения обязательств, все предшествующие дни подлежат установлению участниками гражданского оборота заказчиком и контрагентом на основании порядка определения оплаты, предусмотренного проектом договора. При этом возложение обязанности такого расчета срока оплаты со стороны заказчика непосредственно по последнему месяцу, что обязательно должно было быть выражено в конкретной календарной дате, подлежащей расчету со стороны участника, является бессмысленным, ограничивающим конкуренцию, поскольку заказчиком были отклонены заявки участников закупки по данному основанию.

Закон о закупках не обязывает участника закупки определять сроки оплаты по договору со стороны заказчика. Данный порядок определения оплаты установлен в проекте договора, в связи с чем указание участниками закупки предположительных сроков оплаты на основании предположительного срока заключения договора, оплаты со стороны заказчика (в течение 15 рабочих дней) лишено практического смысла, а отклонение заявки по данному основанию является формальным, надуманным и безосновательным, поскольку именно

заказчик должен установить сроки оплаты со своей стороны.

Доводы Организатора торгов о том, что требование о представлении в составе заявки срока оплаты оказанных услуг заказчиком обусловлено формой проведения закупочной процедуры также подлежат отклонению, поскольку порядок определения победителя, установленный в документации, не ставит в зависимость ранжирование участников закупки от представленного в составе заявки срока оплаты по последнему месяцу. Кроме того, такой срок может быть изменен ввиду того, что заключение договора будет приходиться на более позднюю дату ввиду различных обстоятельств, в том числе, административного обжалования со стороны участников закупки.

В связи с чем Комиссия Управления полагает неправомерным отклонением заявки участника закупки по данному основанию.

В соответствии с ч. 1 ст. 10 ГК РФ 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).

В силу ст. 10 ГК РФ участники гражданского оборота должны действовать добросовестно.

В соответствии с п. 6 «Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 16.05.2018) принцип равноправия, в силу пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, предполагает недопустимость предъявления различных требований к участникам закупки, находящимся в одинаковом положении, в отсутствие к тому причин объективного и разумного характера.

В настоящем случае Комиссия, исходя из объяснений сторон и фактических обстоятельств дела, считает, что действия Заказчика исходят из сугубо формального толкования требования положений Закупочной документации и законодательства о Закупках, свидетельствующие об отсутствии ориентированности Заказчика на достижение таких целей правового регулирования соответствующей сферы, таких как расширение круга участников конкурентных процедур, не учитывающие базовые принципы Закона о закупках, определенные в части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Комиссия считает недопустимыми подобные рычаги воздействия на ход проведения конкурентной процедуры, поскольку документация не должна являться инструментом манипулирования Заказчика итогами процедуры. Более того, подобное использование Заказчиком предоставленных ему прав по самостоятельному формированию документации является ничем иным как злоупотребление правом.

Комиссия также отмечает, что реализация предоставленного Заказчику права самостоятельно формировать свою потребность относительно объекта Закупки не должна противоречить целям и принципам законодательства о закупках, противоречить положениям отдельных норм Закона о закупках.

Таким образом, действия Заказчика могут быть оценены не иначе как противоречащие нормам Закона о закупках, так как подобные действия носят антиконкурентный характер, поскольку именно из-за действий Заказчика существенно затрудняется исполнение целей, установленных Законом о закупках.

Комиссия приходит к выводу, что Конкурсная документация не соответствует положениям действующего законодательства, а именно пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках. Резюмируя изложенное, Комиссия, руководствуясь пунктом 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках, частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции,

На основании изложенного Комиссия приняла решение признать жалобу заявителя необоснованной.

Комиссия, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции

РЕШИЛА:

- 1. Признать жалобу ООО «Консалтинговая группа» Высшие Стандарты Качества» на действия Госкорпорация «Росатом», АО «Атомкомплект» при проведении открытого запроса предложений при проведении закупки обоснованной.
 2. Установить в действиях Госкорпорация «Росатом», АО «Атомкомплект» нарушение пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.
 3. Выдать обязательное для исполнения предписание.

Настоящее решение вступает в законную силу со дня его принятия и может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев.