

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-1549/2024 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

14.02.2024

г. Москва

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

Председательствующего:

<.....>,

членов Комиссии:

<.....>,

<.....>,

рассмотрев жалобу <.....> (далее — Заявитель) на действия <.....> (далее — Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на выполнение работ: «Антикоррозийная защита технологического, тепломеханического и гидротехнического оборудования для филиала <.....> (реестровый № 32313061456) (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

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 отклонением своей заявки. По мнению Заявителя, в случае принятия Заказчиком к учету ценового предложения Заявителя, поданного на этапе подачи дополнительных ценовых предложений, его заявка была бы признана соответствующей требованиям.

Также Заявитель не согласен с оценкой своей заявки по критерию «Экономические риски с учетом платежеспособности и финансовой устойчивости», по результатам которой Заявителю было присвоено 0 баллов. При этом, как указывает Заявитель в жалобе, Заказчиком при оценке не принято во внимание ценовое предложение Заявителя, поданное на этапе подачи дополнительных ценовых предложений.

Кроме того, Заявитель указывает, что протокол рассмотрения вторых частей заявок составлен в нарушение части 13 статьи 3.2 Закона о закупках, а именно:

- протокол не содержит оснований для отклонения заявки (указаны только пункты и Закупочной документации и методики);

- протокол не содержит причины, по которым конкурентная закупка признана несостоявшейся (при допуске одной заявки, закупка не признана несостоявшейся).

- протокол не содержит информации по созданию закупочной комиссии, кто из закупочной комиссии присутствовал при рассмотрении заявок, сколько человек, имеется ли кворум, правомочна ли комиссия осуществлять функции по выбору участника по проводимой Закупке, а также не содержит подписей членов закупочной комиссии.

- протокол не содержит расчеты по оценке Участника № 2.

Заявитель также в жалобе указывает, что он лишен права направить Заказчику запрос разъяснений результатов Закупки, поскольку итоговый протокол не размещен.

Также Заявителем представлены дополнения к жалобе от 12.02.2024 исх. № 16 (вх. от 12.02.2024 № 8554-ЭП/24), в которых Заявитель заявляет новые доводы (пп. 3, 4, 5 дополнений), а именно:

- о несогласии с оценкой Участника № 2;

- о несогласии с установлением в Закупочной документации требования в качестве стоп-фактора «существенное несоответствие масштабов деятельности участника закупочной процедуры сумме закупки»;

- в итоговом протоколе от 02.02.2024 указано, что допускается проведение преддоговорных переговоров с целью уточнения несущественных для Заказчика несущественных условий договора, а также улучшения технико-коммерческого предложения Победителя, при этом не раскрыты несущественные условия.

Представитель Заказчика с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения и материалы.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее, 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.

При проведении закупки Заказчик руководствовался Законом о закупках и Положением о порядке проведения регламентированных закупок товаров, работ, услуг <.....> от 14.07.2023 (Протокол № 440) (далее — Положение о закупке).

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.

В соответствии с частью 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе

требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

Согласно части 10 статьи 3.2 Закона о закупках, заявки на участие в конкурентной закупке представляются согласно требованиям к содержанию, оформлению и составу заявки на участие в закупке, указанным в документации о закупке в соответствии с настоящим Федеральным законом и положением о закупке заказчика.

Комиссией установлено, что 07.12.2023 Заказчик на сайте электронной площадки АО «ТЭК- Торг», 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 выполнение работ: «Антикоррозийная защита технологического, тепломеханического и гидротехнического оборудования для филиала <.....> (реестровый № 32313061456 (далее — конкурс, процедура).

Начальная (максимальная) цена договора: 52 678 846, 22 рублей.

Дата начала срока подачи заявок: 07.12.2023.

Дата и время окончания срока подачи заявок: 25.12.2023 в 12:00.

Дата подведения итогов: 01.03.2024.

Согласно протоколу заседания Закупочной комиссии по рассмотрению вторых частей заявок на участие в закупке от 29.01.2024 № 209520/ОК-П24 заявка Заявителя (порядковый номер 1) не соответствует п. 5.2.2. закупочной документации и п.10.3. Методики финансовой экспертизы участников закупочных процедур: стопфактором является существенное несоответствие масштабов деятельности участника конкурса сумме предложения участника в годовом выражении.

В отношении довода Заявителя о несогласии с отклонением его заявки Комиссия отмечает следующее.

В соответствии пунктом 5.2.2 Закупочной документации участник закупки должен соответствовать следующим обязательным требованиям к финансовой устойчивости:

– показатели финансово-хозяйственной деятельности Участника закупки должны свидетельствовать о его платежеспособности и финансовой устойчивости;

– отсутствие у Участника закупки задолженности по начисленным налогам, сборам и иным обязательным платежам в бюджеты любого уровня или государственные внебюджетные фонды за прошедший календарный год, размер которой превышает двадцать пять процентов балансовой стоимости активов Участника закупки по данным бухгалтерской отчетности за последний завершенный отчетный период (для ИП - отсутствие у Участника закупки задолженности, размер которой превышает двадцать пять процентов стоимости планируемой закупки). При наличии задолженности Участник закупки считается соответствующим установленному требованию в случае если он обжалует наличие указанной

задолженности в соответствии с законодательством Российской Федерации и решение по такой жалобе на день рассмотрения заявки на участие в закупке не принято;

Оценка соответствия Участника закупки требованиям, предусмотренным настоящим пунктом, осуществляется в соответствии с требованиями Методики проведения экспертизы финансово-экономической устойчивости участников закупочных процедур (Раздел 9 настоящей закупочной документации).

Так, Разделом 9 Методики установлены весовые коэффициенты и формирование первичной оценки.

В соответствии с пунктом 9.1 Методики для расчета финансовых показателей используются данные бухгалтерской отчетности участников закупочной процедуры по состоянию на три отчетные даты (при наличии таких данных): предпоследний и последний завершённые финансовые годы, а также последняя отчетная дата незавершенного финансового года* (в случае если предоставление документов не противоречит действующему Законодательству). Предоставленная участником в рамках закупочной процедуры, в том числе по закупкам, участниками которых могут быть только субъекты МСП, подписанная и заверенная печатью промежуточная бухгалтерская отчетность (по состоянию на 31.03, 30.06, 30.09 текущего года) используется экспертом при оценке финансового состояния в качестве бухгалтерской отчетности на последнюю отчетную дату незавершенного финансового года. В части влияния на итоговую оценку финансовые показатели, рассчитанные на указанные отчетные даты, учитываются с весовыми коэффициентами отчетных дат, представленными в Таблице Весовые коэффициенты отчетных дат.

Предпоследний завершённый финансовый год	Последний завершённый финансовый год	Последняя отчетная дата незавершенного финансового года*
25%	50%	25%
33,3%	66,7%	отсутствует
отсутствует	66,7%	33,3%
отсутствует	отсутствует	100%

В соответствии с пунктом 8.1. Методики производится сопоставление масштабов деятельности участника закупочной процедуры сумме закупки (в сравнении с активами, с выручкой). При этом, в целях обеспечения сопоставимости при расчете показателей и корректной оценки, осуществляется пересчет суммы закупки в годовое выражение в случаях, когда согласно предоставленной участником документации срок реализации договора составляет более 1 (одного) календарного года. В случаях, когда срок реализации договора составляет более 1,5 (полтора) календарных лет, осуществление пересчета суммы закупки в годовое выражение является обязательным.

Сумма закупки * 12

Сумма закупки в пересчете на год =

где N – количество полных месяцев (с округлением в меньшую сторону), в течение которых реализуется договор

На основании пункта 10.3. Методики для принятия решения о соответствии/несоответствии используется система стоп и риск-факторов. В случае предоставления промежуточной бухгалтерской отчетности (по состоянию на 31.03, 30.06, 30.09 текущего года), которая используется в качестве бухгалтерской отчетности на последнюю отчетную дату незавершенного финансового года, такая отчетность также используется при расчете стоп и риск-факторов / рассматривается на предмет их наличия.

Стоп-фактор – фактор, реализация которого должна являться основанием для отклонения предложения участника закупочной процедуры и принятия решения о несоответствии. В рамках финансово-экономической экспертизы предусмотрены следующие стоп-факторы:

существенное несоответствие масштабов деятельности участника закупочной процедуры сумме закупки (если стоимость предложения, указанная в оферте, в годовом выражении с учетом п. 8.1. более чем в 1,4 раза превышает взвешенную с учетом п. 9.1. годовую выручку участника или более чем в 2,8 раза превосходит его взвешенные с учетом п. 9.1. активы);

отрицательное значение 3-го раздела баланса (капитал и резервы) на последнюю отчетную дату (в том числе незавершенного финансового года);

неудовлетворительное финансовое состояние (если независимо от качественной оценки бизнес-рисков, финансовое состояние участника закупочной процедуры, будучи оценено только по группе финансовых показателей, неудовлетворительно – средняя оценка по группе финансовых показателей меньше 0,2 по шкале от 0 до 1).

наличие у участника закупочной процедуры задолженности по начисленным налогам, сборам и иным обязательным платежам, размер которой превышает 25 (двадцать пять) процентов балансовой стоимости активов участника согласно данным бухгалтерской отчетности на последнюю отчетную дату (в том числе незавершенного финансового года) / отсутствие подписанной участником на ЭТП декларации об отсутствии задолженности в размере более 25% валюты баланса для закупок, участниками которых могут быть только субъекты МСП.

Таким образом, исходя из вышеуказанного пункта Методики выявление стоп-фактора является основанием для отклонения предложения участника закупочной процедуры.

В соответствии с пунктом 4.2.1 Закупочной документации Заявка участника закупки, поданная в соответствии с инструкциями и регламентом работы электронной торговой площадки, должна состоять из двух частей и ценового предложения. В

целях эффективного рассмотрения заявки на участие в закупке, устанавливаются следующие требования к порядку раскладки документов в электронном архиве, а также требования к их наименованию:

Ценовое предложение /Дополнительное ценовое предложение

Письмо о подаче оферты Типовая форма и инструкция по заполнению приведены в Разделе 10 настоящей Закупочной документации	«Оферта»	Doc, Pdf
-----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------	----------	-------------

На основании пункта 4.2.2.2 Закупочной документации

Комиссией установлено, что Заявителем в составе заявки представлено письмо о подаче оферты с ценовым предложением в размере 50 044 903,91 рублей, а также промежуточная бухгалтерская отчетность.

Как пояснил Заказчик, при сопоставлении показателей бухгалтерской отчетности Заявителя (активы по отчетности за периоды: (2021г. – 7 353 тыс. руб., 2022г. – 3 671 тыс. руб. и на 30.09.2023г. – 6 270 тыс. руб.) со стоимостью предложения, (50 044,9 тыс. руб., приведенной к годовому выражению с учетом срока закупки, а именно $50\,044,9/34\text{мес.} \cdot 12\text{мес.} = 17\,663$ тыс. руб.), показатель соотношения значительно превышает допустимый уровень, установленный п. 10.3. Методики и является стоп-фактором (а именно в 2,8).

Таким образом, в данном случае, учитывая, что при оценке заявки Заявителя был выявлен стоп-фактор, а именно годовая выручка участника более чем в 2,8 раза превосходит его взвешенные с учетом п. 9.1. активы, заявка Заявителя не соответствовала требованиям Закупочной документации.

Относительно доводов Заявителя о непринятии Заказчиком при рассмотрении и оценке заявки ценового предложения Заявителя при расчете риск-фактора, поданного на этапе подачи дополнительных ценовых предложений, Комиссия отмечает следующее.

В силу пункта 5 части 4 статьи 3.4 Закона о закупках конкурс в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, может включать, в том числе этап сопоставления дополнительных ценовых предложений участников конкурса в электронной форме о снижении цены договора.

Так, в соответствии с пунктом 17.3 Извещения о закупке этап сопоставления дополнительных ценовых предложений участников закупки о снижении цены договора, осуществляется с использованием программно-аппаратных средств электронной торговой площадки, и проводится оператором электронной торговой площадки –проводится.

Дата подачи дополнительных ценовых предложений (Информация о времени

начала подачи дополнительных ценовых предложений размещается оператором ЭТП в ЕИС, в соответствии со временем часовой зоны в которой расположен заказчик): «29» января 2024 года.

Пунктом 4.14.1 Закупочной документации установлено, что сопоставление дополнительных ценовых предложений участников возможно в случае, если данный этап включен в пункте 17 извещения о закупке. Информация о времени начала проведения указанного этапа размещается оператором электронной торговой площадки. Продолжительность приема дополнительных ценовых предложений от участников закупки составляет три часа.

Как следует из пункта 4.15.1 Закупочной документации вторые части заявок на участие в закупке, а также ценовые предложения направляются оператором электронной торговой площадки организатору закупки не позднее дня, следующего за днем публикации протокола рассмотрения и оценки первых частей заявок (заявок, содержащих окончательные предложения).

Согласно сведениям размещенным в ЕИС подача дополнительных ценовых предложений осуществляется с 29.01.2024 в 09:00 по 29.01.2024 в 12:00.

Комиссией установлено, что 29.01.2024 в 09:18 (МСК) на этапе подачи дополнительных ценовых предложений Заявителем подана новая оферта и сводная таблица стоимости с ценовым предложением в размере 41 616 288, 51 рублей.

В соответствии с частью 7.1 статьи 3.4 Закона о закупках в течение одного часа после окончания срока подачи в соответствии с пунктом 10 части 5 настоящей статьи дополнительных ценовых предложений, а также в течение одного часа после окончания подачи в соответствии с частью 7 настоящей статьи предложений о цене договора оператор электронной площадки составляет и размещает на электронной площадке и в единой информационной системе протокол подачи дополнительных ценовых предложений либо протокол подачи предложений о цене договора, содержащие дату, время начала и окончания подачи дополнительных ценовых предложений, предложений о цене договора и поступившие дополнительные ценовые предложения, минимальные предложения о цене договора каждого участника аукциона в электронной форме с указанием времени их поступления.

Согласно пункту 4 части 22 статьи 3.4 Закона о закупках Оператор электронной площадки в следующем порядке направляет заказчику протокол, предусмотренный частью 7.1 настоящей статьи (в случае, если конкурс в электронной форме включает этап, предусмотренный пунктом 5 части 4 настоящей статьи), - не ранее срока размещения заказчиком в единой информационной системе протокола, составляемого в ходе проведения конкурса в электронной форме по результатам рассмотрения вторых частей заявок.

Как следует из материалов дела, 29.01.2024 в 13:18 Заказчик разместил протокол рассмотрения вторых частей заявок № 209520/ОК-П2Ч.

Протокол подачи дополнительных ценовых предложений был размещен 29.01.2024 в 13:21, то есть после протокола рассмотрения вторых частей заявок.

На заседании Комиссии Заказчик пояснил, что на момент рассмотрения вторых частей заявок Заказчик не видел дополнительные ценовые предложения участников и, соответственно, не мог их учесть при оценке заявок, поскольку Оператор ЭТП предоставляет доступ к дополнительным ценовым предложениям после составления протокола рассмотрения вторых частей заявок.

Также Заказчик отметил, что при учете ценового предложения Заявителя, поданного на этапе подачи дополнительных ценовых предложений его заявка также подлежала отклонению как несоответствующая требованиям пункта 10.3 Методики.

В свою очередь, Комиссией в целях полного и всестороннего исследования обстоятельств дела было принято решение о направлении запроса в адрес АО «ТЭК-Торг» (далее — Оператор ЭТП).

В ответ на указанный запрос Оператор ЭТП письмом от 13.02.2024 № 93-02 пояснил следующее:

«До окончания этапа приема дополнительных ценовых предложений Организатор не имеет возможности подписать и опубликовать протокол рассмотрения квалификационных частей заявок. После окончания этапа приема дополнительных ценовых предложений в ЕИС в таком случае не направляется протокол сопоставления дополнительных ценовых предложений Конкурса в электронной форме (МСП). Данный протокол будет направляться в ЕИС после получения подтверждения о публикации протокола рассмотрения квалификационных частей.

Согласно вышесказанному, а также в соответствии с п. 4 ч. 22 ст. 3.4 Закона о закупках, в ЕИС сначала был направлен Проект протокола рассмотрения вторых частей заявок для конкурса в электронной форме (МСП), а затем Проект протокола сопоставления дополнительных ценовых предложений конкурса в электронной форме (МСП).

Коммерческая часть заявки, поданная Участником на этапе приема дополнительных ценовых предложений, доступна Организатору начиная со стадии «Подведение итогов», т.е. после рассмотрения вторых частей заявок.»

Таким образом, учитывая положения Закона о закупках, а также пояснения Оператора ЭТП, у Заказчика на момент рассмотрения вторых частей заявок, содержащих первоначальные ценовые предложения участников, отсутствовала возможность рассмотреть и оценить дополнительное ценовое предложение Заявителя в размере 41 616 288, 51 рублей.

Следовательно, в данном случае у Заказчика имелись основания для отклонения заявки Заявителя и присвоении Заявителю при оценке по критерию «Экономические риски с учетом платежеспособности и финансовой устойчивости» 0 баллов.

Кроме того, Заявитель на заседании Комиссии согласился с расчетом Заказчика, произведенного с учетом первоначального ценового предложения Заявителя в размере 50 044 903, 91 рублей.

При таких обстоятельствах Комиссия приходит к выводу о то, что в данном случае заявка Заявителя не соответствовала требованиям Закупочной документации и

отклонена Заказчиком правомерно, оценка заявки Заявителя по критерию «Экономические риски с учетом платежеспособности и финансовой устойчивости» произведена Заказчиком правомерно и в соответствии с требованиями Закупочной документации.

В свою очередь Заявитель на момент подачи заявки на участие в Закупке положения Закупочной документации не оспаривал, с запросом разъяснений в адрес Заказчика не обращался, тем самым согласился с установленными требованиями.

Комиссия также считает необходимым отметить, что в силу статьи 8 ГК РФ Заявитель, подавая заявку на участие в Закупке, конклюдентно согласился с условиями проведения конкурентной процедуры, в том числе в части требований о порядке представления конкретных значений показателей, а равно принял на себя риски по отклонению заявки в случае несоблюдения таких требований.

В этой связи у Комиссии также отсутствуют правовые основания к выявлению в действиях Заказчика нарушения требований действующего законодательства о закупках, поскольку последний действовал в строгом соответствии с требованиями собственной Закупочной документации, которая не была оспорена Заявителем в административном порядке и с условиями которой Заявитель согласился при подаче заявки на участие в процедуре.

На основании изложенного Комиссия приходит к выводу о признании жалобы Заявителя в указанной части необоснованной.

В отношении довода Заявителя о несогласии с содержанием протокола рассмотрения вторых частей и итогового протокола Комиссия отмечает следующее.

В силу части 13 статьи 3.2 Закона о закупках протокол, составляемый в ходе осуществления конкурентной закупки (по результатам этапа конкурентной закупки), должен содержать следующие сведения:

- 1) дата подписания протокола;
- 2) количество поданных на участие в закупке (этапе закупки) заявок, а также дата и время регистрации каждой такой заявки;
- 3) результаты рассмотрения заявок на участие в закупке (в случае, если этапом закупки предусмотрена возможность рассмотрения и отклонения таких заявок) с указанием в том числе: а) количества заявок на участие в закупке, которые отклонены; б) оснований отклонения каждой заявки на участие в закупке с указанием положений документации о закупке, извещения о проведении запроса котировок, которым не соответствует такая заявка;
- 4) результаты оценки заявок на участие в закупке с указанием итогового решения комиссии по осуществлению закупок о соответствии таких заявок требованиям документации о закупке, а также о присвоении таким заявкам значения по каждому из предусмотренных критериев оценки таких заявок (в случае, если этапом конкурентной закупки предусмотрена оценка таких заявок);
- 5) причины, по которым конкурентная закупка признана несостоявшейся, в случае

ее признания таковой;

б) иные сведения в случае, если необходимость их указания в протоколе предусмотрена положением о закупке.

Аналогичные требования содержатся в пункте 38.6.6 Положения о закупке.

Согласно части 14 статьи 3.2 Закона о закупках протокол, составленный по итогам конкурентной закупки (далее - итоговый протокол), должен содержать следующие сведения:

1) дата подписания протокола;

2) количество поданных заявок на участие в закупке, а также дата и время регистрации каждой такой заявки;

4) порядковые номера заявок на участие в закупке, окончательных предложений участников закупки в порядке уменьшения степени выгоды содержащихся в них условий исполнения договора, включая информацию о ценовых предложениях и (или) дополнительных ценовых предложениях участников закупки. Заявке на участие в закупке, окончательному предложению, в которых содержатся лучшие условия исполнения договора, присваивается первый номер. В случае, если в нескольких заявках на участие в закупке, окончательных предложениях содержатся одинаковые условия исполнения договора, меньший порядковый номер присваивается заявке на участие в закупке, окончательному предложению, которые поступили ранее других заявок на участие в закупке, окончательных предложений, содержащих такие же условия;

5) результаты рассмотрения заявок на участие в закупке, окончательных предложений (если документацией о закупке, извещением об осуществлении закупки на последнем этапе проведения закупки предусмотрены рассмотрение таких заявок, окончательных предложений и возможность их отклонения) с указанием в том числе:

а) количества заявок на участие в закупке, окончательных предложений, которые отклонены;

б) оснований отклонения каждой заявки на участие в закупке, каждого окончательного предложения с указанием положений документации о закупке, извещения о проведении запроса котировок, которым не соответствуют такие заявка, окончательное предложение;

б) результаты оценки заявок на участие в закупке, окончательных предложений (если документацией о закупке на последнем этапе ее проведения предусмотрена оценка заявок, окончательных предложений) с указанием решения комиссии по осуществлению закупок о присвоении каждой такой заявке, каждому окончательному предложению значения по каждому из предусмотренных критериев оценки таких заявок (в случае, если этапом закупки предусмотрена оценка таких заявок);

7) причины, по которым закупка признана несостоявшейся, в случае признания ее таковой;

8) иные сведения в случае, если необходимость их указания в протоколе предусмотрена положением о закупке.

Аналогичные требования содержатся в пункте 38.6.7 Положения о закупке.

Комиссия, исследовав протокол рассмотрения вторых частей заявок от 29.01.2024 № 209520/ОК-П24 и итоговый протокол от 02.02.2024 № 209520/ОК-ПВП установила, что названные протоколы составлены надлежащим образом и соответствуют требованиям, установленным частью 13 и частью 14 статьи 3.2 Закона о закупках, а также пунктами 38.6.6, 38.6.7 Положения о закупке.

При этом Комиссия отмечает, что отражение в названных протоколах сведений о закупочной комиссии и подписей членов комиссии, а также расчетов заявок участников Законом о закупках и Положением о закупке не предусмотрено.

В свою очередь, Заявителем в жалобе не приведено обоснований, каким образом отсутствие в протоколах указанной Заявителем информации нарушает его права.

Относительно довода Заявителя об отсутствии в итоговом протоколе причин признания закупки несостоявшейся Комиссия обращает внимание, что 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 установленных 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.

Таким образом, антимонопольным органом подлежит выяснению вопрос действительности нарушения прав и законных интересов подателя жалобы оспариваемыми действиями.

В данном случае Заявителем не представлено доказательств нарушения его прав, учитывая, что заявка Заявителя отклонена на этапе рассмотрения вторых частей заявок.

Таким образом, доводы Заявителя в указанной части не находят своего подтверждения признаются Комиссией необоснованным.

В отношении довода Заявителя о непредставлении возможности подачи Заказчику запроса разъяснений о результатах закупки, учитывая, что итоговый протокол не размещен, Комиссия отмечает следующее.

Заявитель в жалобе ссылается на пункт 4.17.13 Закупочной документации, согласно которому любой участник закупки после размещения итогового протокола вправе в течение 5 (пяти) рабочих дней после публикации итогового протокола направить Организатору закупки в письменной форме, запрос о разъяснении результатов закупки. Организатор закупки в течение 5 (пяти) рабочих дней со дня поступления такого запроса обязан представить Участнику закупки в письменной форме соответствующие разъяснения.

В соответствии с пунктом 23 Извещения о закупке итоговый протокол/Подведение итогов закупки:

По окончании последнего этапа закупки, по итогам которого определяется победитель, составляется итоговый протокол. Итоговый протокол публикуется на электронной торговой площадке и в единой информационной системе.

Дата подведения итогов: до «01» марта 2024 года.

Комиссией установлено, что итоговый протокол подписан и размещен Заказчиком 02.02.2024.

При этом жалоба Заявителем подана 02.02.2024.

Соответственно, на момент подачи жалобы итоговый протокол был размещен.

Комиссия также отмечает, что в силу пункта 5 части 6 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции предусмотрено, что к жалобе прикладываются документы, подтверждающие ее обоснованность.

При этом жалоба должна содержать перечень прилагаемых к ней документов.

Следовательно, бремя доказывания при рассмотрении жалобы в контрольном органе возлагается на лицо, подавшее жалобу на соответствующие действия Заказчика в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Проанализировав заявленные доводы, Комиссия отмечает, что в жалобе Заявителя не указаны обжалуемые действия (бездействие) Заказчика, нарушающие действующее законодательство Российской Федерации о закупках, а также отсутствуют ссылки на положения Закупочной документации, которые, по мнению Заявителя, были нарушены Заказчиком при размещении итогового протокола, равно как не приведено указаний в чем именно выразились нарушения в действиях Заказчика.

В связи с изложенным, Комиссия приходит к выводу, что довод жалобы в указанно части не нашел своего фактического подтверждения, в связи с чем признается Комиссией необоснованным.

Комиссия отмечает, что 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.

Доводы Заявителя, изложенные в дополнениях к жалобе относительно несогласия с оценкой заявки Участника № 2, отсутствия в итоговом протоколе раскрытия понятия несущественные условия в рамках направления дозаявки победителю, а также несогласия с установлением в Закупочной документации требования в качестве стоп-фактора «существенное несоответствие масштабов деятельности участника закупочной процедуры сумме закупки» не принимаются и не подлежат оценке Комиссией, поскольку согласно части 13 статьи 3 Закона о закупках рассмотрение жалобы антимонопольным органом должно ограничиваться только доводами, составляющими предмет обжалования.

При этом в части приведенных Заявителем в дополнения доводов об оспаривании Закупочной документации Комиссия отмечает, что оспариваемые положения документации подлежали обжалованию в срок до окончания срока подачи заявок, а именно не позднее 25.12.2023 в 12:00.

При этом дополнения к жалобе Заявитель направил 12.02.2024, то есть, за пределами срока, установленного на подачу заявок.

В противном случае, реализация такого права за пределами окончания срока подачи заявок необоснованно затрагивает права и законные интересы иных участников Закупки, которые подали заявки в соответствии с условиями Документации.

Согласно статье 10 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее — 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). Не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

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 (часть 3 статьи 1 ГК РФ, недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (часть 4 статьи 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (часть 1 статьи 10 ГК РФ).

Учитывая изложенное, Комиссия приходит к выводу, что обжалование Заявителем положений документации после принятия участия в самой закупочной процедуре не подлежит рассмотрению антимонопольным органом в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, так как Заявитель, принимая участие в публично-правовой процедуре, в силу статьи 8 Гражданского кодекса Российской Федерации конклюдентно соглашается с ее условиями, в связи с чем презюмируется позиция участника о признании таких условий соответствующими положениям антимонопольного законодательства, в связи с чем обжалование участником Закупки положений Документации после окончания срока подачи заявок свидетельствует о злоупотреблении своим правом на обжалование процедуры.

При таких обстоятельствах, учитывая положения части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия отмечает, что оспаривание положений документации, которые, по мнению Заявителя, противоречат действующему законодательству Российской Федерации, подлежали обжалованию до окончания срока подачи заявок.

Также в письме ФАС России от 25.06.2019 МЕ/53183/19 указано, что жалоба на положения документации о закупке может быть направлена любым лицом в антимонопольный орган до окончания срока подачи заявок на участие в закупке.

Аналогичная правовая позиция изложена в постановлениях Девятого арбитражного апелляционного суда от 07.06.2021 по делу №А40-178288/20, от 23.06.2023 по делу № А40-17873/23, решениях Арбитражного суда города Москвы от 28.02.2023 по делу № А40-276661/22, от 10.10.2023 по делу № А40-167076/23.

С учетом изложенного, дополнения Заявителя не подлежат оценке Комиссией.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу <.....> на действия <.....> при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения, наложенные письмами Московского УФАС России от 05.02.2024 № НП/4311/24, от 08.02.2024 № НП/4967/24.

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