

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-214/24

**по результатам рассмотрения жалобы ООО «Ланит-Проекты»
на действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг
в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О
закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»**

04.07.2024 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия ФАС России) в составе:

ведущего заседания Комиссии ФАС России – <...>,

членов Комиссии ФАС России:

<...>,

<...>,

при участии представителей:

ПАО «Промсвязьбанк»: <...>(доверенность от 13.09.2019 № 1490),<...> (доверенность от 09.06.2022 № 509),

ООО «Ланит-Проекты»: <...> (доверенность от 10.06.2024 № 1),

представители ООО «ЭТП» (далее – Оператор) на заседание Комиссии ФАС России не явились, о дате, времени и месте рассмотрения жалобы посредством системы видео-конференц-связи уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев посредством системы видео-конференц-связи жалобу ООО «Ланит-Проекты» б/д б/н на действия (бездействие) заказчика ПАО «Промсвязьбанк» при проведении закрытого запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку серверного оборудования для нужд ПАО «Промсвязьбанк» (извещение № 32413597897), в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В ФАС России поступила жалоба ООО «Ланит-Проекты» (далее – Заявитель) б/д б/н на действия (бездействие) заказчика ПАО

«Промсвязьбанк»

(далее – Заказчик) при проведении закрытого запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку серверного оборудования для нужд ПАО «Промсвязьбанк» (извещение № 32413597897) (далее – Запрос котировок, Жалоба).

Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в части 2 статьи 1 Закона о закупках.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора 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 Законом о закупках.

Согласно части 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей.

При этом в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган, в случае признания жалобы обоснованной, может принять решение о выдаче предписания, обязательного к исполнению.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется положением о

закупке товаров, работ, услуг для нужд ПАО «Промсвязьбанк», утвержденным Наблюдательным советом ПАО «Промсвязьбанк» (протокол от 20.09.2022 № 11-22/НС) (в редакции с изменениями, утвержденными решением Наблюдательным советом ПАО «Промсвязьбанк» (протокол от 29.03.2023 № 03-23/НС)) (далее – Положение о закупке).

В соответствии с извещением о проведении Запроса котировок (далее – Извещение), протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

1. Извещение размещено на сайте Оператора – 15.05.2024.
2. Начальная (максимальная) цена договора – 30 000 000 долларов США.
3. Дата окончания срока подачи заявок на участие в Запросе котировок – 23.05.2024.
4. На участие в Запросе котировок подано 8 заявок.
5. Дата рассмотрения заявок, поданных на участие в Запросе котировок – 28.05.2024.
6. По результатам проведения рассмотрения заявок соответствующими требованиям Извещения признаны 6 заявок участников закупки.
7. Дата подведения итогов Запроса котировок – 04.06.2024.
8. По результатам подведения итогов Запроса котировок победителем признан участник закупки с идентификационным номером заявки «32785» (далее – Победитель) с предложением о цене договора в размере 14 709 877 долларов США.
9. Между Заказчиком и Победителем по результатам Запроса котировок заключен договор от 25.06.2024 № 2024.3597/000-01159-24.

В соответствии с частью 14 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган обязан рассмотреть жалобу по существу в течение семи рабочих дней со дня поступления жалобы, за исключением случая, предусмотренного частью 14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Согласно части 14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, если при рассмотрении жалобы комиссии антимонопольного органа необходимо получение дополнительной информации, срок принятия решения может быть продлен однократно на срок, установленный частью 14 статьи 18.1

Закона о защите конкуренции.

В ходе заседания 28.06.2024 Комиссией ФАС России на основании части 14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции срок рассмотрения Жалобы продлен до 04.07.2024.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в том числе 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.

Из Жалобы следует, что при проведении Запроса котировок Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, поскольку Заказчиком принято неправомерное решение о проведении переторжки в ходе проведения закупки.

Представители Заказчика с доводом Жалобы не согласились и сообщили, что при проведении Запроса котировок Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, Положения о закупке и Извещения.

Комиссией ФАС России установлено, что Жалоба содержит основания, предусмотренные частью 10 статьи 3 Закона о закупках, следовательно, подлежит рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Рассмотрев представленные материалы, выслушав пояснения представителей Заказчика, Заявителя, Комиссия ФАС России установила следующее.

Частью 1 статьи 1 Закона о закупках установлены цели регулирования Закона о закупках, в том числе расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции

и других злоупотреблений.

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

Пунктом 3.8.1 Извещения установлено, что по итогам рассмотрения заявок на участие в процедуре закупки Заказчик вправе принять решение о проведении переторжки среди участников процедуры закупки, заявки которых допущены до сопоставления заявок на участие в процедуре закупки.

В соответствии с подпунктом 6 пункта 3.8.1 Извещения при принятии Заказчиком решения о проведении переторжки, Заказчиком изготавливается и направляется Оператору протокол рассмотрения заявок на участие в процедуре закупки, содержащий, в том числе дату и время проведения переторжки, форму проведения переторжки, сроки подачи заявок с дополнительными ценовыми предложениями, шаг снижения ценового предложения (при необходимости).

Аналогичные положения установлены в пункте 6.10 Положения о закупке.

Согласно пункту 1.6 протокола рассмотрения заявок участников Запроса котировок от 28.05.2024 № 1049 Заказчиком принято решение о проведении переторжки на следующих условиях:

1. дата и время проведения переторжки: с 10:00 до 13:00 31.05.2024 года;
2. шаг снижения ценового предложения: не устанавливается;
3. лучшее ценовое предложение: в соответствии с Приложением № 1, столбец Н;
4. порядок подачи улучшенных ценовых предложений: путем снижения собственных ценовых предложений, первоначально указанных в заявках участников закупки, допущенных до переторжки;
5. способ подачи ценовых предложений: допускается многократное снижение ценовых предложений, с возможностью автоматического продления;

6. запрос документа (дополнительного файла): Нет.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заявителя пояснил, что положения Документации не определяют основания, правила и условия проведения процедуры переторжки в ходе проведения Запроса котировок, в связи с чем участникам закупки не представляется возможным на этапе подачи заявок надлежащим образом сформировать заявку на участие в закупке.

Кроме того, представитель Заявителя сообщил, что ранее определением Верховного суда Российской Федерации от 17.12.2021 № 305-ЭС21-23967

(по делу № 40А-137433/2020) аналогичные положения документации о закупке Заказчика по закупочной процедуре (извещение № 32009101049) признаны не соответствующими принципам Закона о закупках и нарушающими часть 1 статьи 2 Закона о закупках, в связи с чем при формировании ценового предложения в ходе подачи заявки на участие в Запросе котировок Заявителем предполагалось, что пункт 3.8 Документации не будет применяться в ходе проведения закупки.

Представители Заказчика на заседании Комиссии ФАС России пояснили,

что в период проведения переторжки всем участникам Запроса котировок,

в том числе Заявителю, обеспечен равный доступ в подаче дополнительного ценового предложения. При этом Заявителем также подавалось дополнительное ценовое предложение.

Изучив представленные материалы, а также выслушав пояснения представителей Заказчика, Заявителя, Комиссия ФАС России установила,

что в Документации не установлены правила и случаи проведения процедуры переторжки, что, в свою очередь, позволяет Заказчику на свое усмотрение принимать решение о проведении процедуры переторжки в ходе проведения Запроса котировок.

Вместе с тем Комиссия ФАС России установила, что Положение о закупке также не содержит оснований и критериев для принятия Заказчиком решения

о проведении процедуры переторжки в ходе проведения закупки, что противоречит принципу информационной открытости закупки.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что действия Заказчика, принявшего решение о проведении переторжки с учетом отсутствия регламентированного порядка и критериев принятия такого

решения

в Документации и Положении о закупке, и, как следствие, нарушившего права

и законные интересы Заявителя, противоречат принципам, предусмотренным

частью 1 статьи 3 Закона о закупках, нарушают часть 1 статьи 2 Закона о закупках, что содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссией ФАС России принято решение о необходимости выдачи предписания, направленного на устранение выявленного нарушения.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частями 17, 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия ФАС России

РЕШЕНИЕ

1. Признать жалобу ООО «Ланит-Проекты» (ИНН: 7717796090; ОГРН: 5147746195328) б/д б/н на действия (бездействие) заказчика ПАО «Промсвязьбанк» (ИНН: 7744000912; ОГРН: 1027739019142) при проведении закрытого запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку серверного оборудования для нужд ПАО «Промсвязьбанк» (извещение № 32413597897) обоснованной.
2. Признать ПАО «Промсвязьбанк» нарушившим часть 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
3. Выдать ПАО «Промсвязьбанк», ООО «ЭТП» обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, в соответствии с принятым решением от 04.07.2024 по делу № 223ФЗ-214/24.
4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 04.07.2024 № 223ФЗ-214/24 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.

<...>

Ведущий заседание Комиссии ФАС России:

<...>

Члены Комиссии ФАС России:

<...>