

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-9210/2024 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

16.07.2024

г. Москва

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

Председательствующего:

<.....> ,

членов Комиссии:

<.....> ,

<.....> ,

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей <.....> ,

рассмотрев жалобу <.....> (далее — Заявитель) на действия <.....> (далее — Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по оценке рыночной стоимости нежилых помещений (машино-мест), с подготовкой отчёта об оценке в бумажном и электронном виде (реестровый № 32413532416) (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 протоколу оценки и сопоставления заявок от 03.07.2024 № 25-0324-ОКЭФ-1-Ф заявка Заявителя отклонена по следующему основанию:

В соответствии с п. 13.4.1 ст.13 и п.13.4.4 ст.13 Положения о закупках, в нарушение п.14.1.1 ст.14 Положения о закупках и пп.1 п.14 конкурсной документации, заявка не соответствует требованиям конкурсной документации, поскольку представленное в составе заявки соглашение между лицами, являющимися членами коллективного участника (Соглашение о коллективном участии в закупке от 06.05.2024), не отвечает следующим требованиям, предусмотренным конкурсной документацией:

- соглашение не содержит условие о сохранении его действия в случае изменения состава товарищества.

Заявитель с указанным основанием отклонения своей заявки не согласен, поскольку, по мнению Заявителя, отклонение заявки на этапе оценки, сопоставления и подведения итогов конкурса неправомерно. Заявитель указывает на наличие противоречий при рассмотрении заявок, поскольку протоколом рассмотрения заявок от 28.05.2024 заявка Заявителя признана соответствующей требованиям Документации и была допущена до дальнейшего участия, в то время как протоколом оценки и сопоставления заявок от 03.07.2024 заявка Заявителя отклонена.

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.

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.

При проведении Закупки Заказчик руководствовался нормами Закона о закупках и Положения о закупках товаров, работ услуг Фонда реновации, утвержденным Решением Совета <.....> Протокол от 13 февраля 2024 года (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.

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.

Информация о проведении Закупки размещена Заказчиком на сайте Единой электронной торговой площадки, а также на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (<http://zakupki.gov.ru>) – 22.04.2024.

Начальная (максимальная) цена договора: 38 933 200,00 рублей.

Дата начала срока подачи заявок: 22.04.2024.

Дата и время окончания срока подачи заявок: 22.05.2024 в 08:00.

Дата подведения итогов: 03.06.2024.

Как следует из материалов дела, в соответствии с протоколом рассмотрения заявок от 28.05.2024 № 25-0324-ОКЭФ-1-Ф заявка Заявителя признана допущенной для дальнейшего участия в Закупке.

Согласно протоколу оценки и сопоставления заявок от 03.06.2024 № 25-0324-ОКЭФ-

1-Ф Заявитель по результатам проведения Закупки занял второе место.

Решением по делу № 077/07/00-7965/2024 о нарушении процедуры торгов и порядка заключения договоров от 19.06.2024 жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки была признана частично обоснованной. В действиях Заказчика установлены нарушения пункта 2 части 1, части 6 статьи 3 Закона о закупках, а также Заказчику выдано обязательное для исполнения предписание, в том числе об отмене протокола от 03.06.2024 № 25-0324-ОКЭФ-1-Ф и проведении повторной оценки заявок участников.

Как пояснил Заказчик, закупочная комиссия во время проведения повторного этапа оценки, сопоставления и подведения итогов конкурса обнаружила факт того, что представлено Заявителем в составе заявки соглашение о коллективном участии в закупке от 06.05.2024 не соответствует требованиям Закупочной документации.

Вместе с тем Комиссией установлено следующее.

В силу пункта 13.5 Положения о закупке отстранение участника закупки от участия в процедуре закупки или отказ от заключения договора с победителем процедуры закупки осуществляется в любой момент до заключения договора, если Заказчик или Закупочная комиссия обнаружит, что документы и сведения, представленные участником в составе заявки, не соответствуют установленной документацией о закупке требованиям или содержат недостоверную информацию.

Так, в соответствии с пунктом 14.1.1 Положения о закупке если заявка на участие в закупке подается коллективным участником, то заявка таким участником закупки должна быть представлена в соответствии с нижеприведенными требованиями:

1) заявка на участие в закупке подается лидером коллективного участника со ссылкой на то, что он представляет интересы всех лиц, входящих в состав коллективного участника;

2) в составе заявки на участие в закупке предоставляется копия соглашения между лицами, являющимися членами коллективного участника.

Лица, входящие в состав коллективного участника, заключают соглашение, соответствующее нормам Гражданского кодекса Российской Федерации и отвечающее, в том числе следующему требованию:

соглашение должно содержать условие о сохранении его действия в случае изменения состава товарищества.

Аналогичные требования содержатся в пункте 14 Информационной карты.

На основании пунктов 13.4.1, 13.4.4 Положения о закупке участник процедуры закупки, подавший заявку, не допускается Закупочной комиссией к участию в закупке в случае непредставления в составе заявки обязательных для предоставления документов и сведений, предусмотренных пунктом 14.1 настоящего Положения, в случае несоответствия заявки на участие требованиям документации о закупке, в том числе наличия в таких заявках предложения о цене договора, превышающей установленную начальную (максимальную) цену договора, либо срок выполнения работ (оказания услуг, поставки товара)

превышает срок, установленный документацией о закупке.

Таким образом, исходя из вышеизложенных требований Положения о закупке и Закупочной документации соглашение о коллективном участии должно, в том числе содержать условие о сохранении его действия в случае изменения состава товарищества.

Относительно доводов Заявителя о неправомерном отклонении заявки на этапе оценки и сопоставления заявок участников, Комиссия отмечает в данном случае Заказчик действовал в соответствии с пунктом 13.5 Положения о закупке, который предусматривает отклонение заявки на любом этапе Закупки до заключения в случае ее несоответствия требованиям Закрепочной документации.

Таким образом, поскольку в данном случае действия Заказчика по отклонению заявки Заявителя совершены до заключения договора, что не противоречит пункту 13.5 Положения о закупке, нарушения со стороны Заказчика отсутствуют.

Относительно правомерности отклонения заявки Заявителя Комиссией установлено следующее.

Комиссией установлено, что Заявителем в составе заявки представлено соглашение о коллективном участии в закупке от 06.05.2024 (далее — Соглашение).

Заявитель в жалобе ссылается на пункт 3.10 Соглашения, согласно которому предусмотрен запрет Участников на передачу своих прав и обязанностей по настоящему соглашению третьим лицам за исключением случая, если новое лицо является правопреемником члена коллективного участника вследствие реорганизации юридического лица в форме преобразования, слияния или присоединения. Кроме того, как указывает Заявитель, в течение всего срока действия соглашения не допускается включение новых лиц в составе коллективного участника в ходе исполнения договора за исключением случая, если новое лицо является правопреемником члена коллективного участника вследствие реорганизации юридического лица в форме преобразования, слияния или присоединения (пункт 3.11 Соглашения).

Вместе с тем Комиссия считает необходимым отметить следующее.

В силу положений пункта 1 статьи 1041 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее — ГК РФ) по договору простого товарищества (договору о совместной деятельности) двое или несколько лиц (товарищей) обязуются соединить свои вклады и совместно действовать без образования юридического лица для извлечения прибыли или достижения иной не противоречащей закону цели.

Пунктом 1 статьи 1050 ГК РФ установлено общее правило, основанное на презумпции невозможности замены отсутствующего товарища иным субъектом и предусматривающее, что договор прекращается в том числе по следующим основаниям:

объявления кого-либо из товарищей недееспособным, ограниченно дееспособным или безвестно отсутствующим, если договором простого товарищества или последующим соглашением не предусмотрено сохранение договора в отношениях между остальными товарищами;

объявления кого-либо из товарищей несостоятельным (банкротом), за изъятием, указанным в абзаце втором настоящего пункта;

смерти товарища или ликвидации либо реорганизации участвующего в договоре простого товарищества юридического лица, если договором или последующим соглашением не предусмотрено сохранение договора в отношениях между остальными товарищами либо замещение умершего товарища (ликвидированного или реорганизованного юридического лица) его наследниками (правопреемниками);

отказа кого-либо из товарищей от дальнейшего участия в бессрочном договоре простого товарищества, за изъятием, указанным в абзаце втором настоящего пункта;

расторжения договора простого товарищества, заключенного с указанием срока, по требованию одного из товарищей в отношениях между ним и остальными товарищами, за изъятием, указанным в абзаце втором настоящего пункта;

истечения срока договора простого товарищества;

выдела доли товарища по требованию его кредитора, за изъятием, указанным в абзаце втором настоящего пункта.

Таким образом, в случаях, указанных в настоящей статье договор автоматически прекращается, даже если остальные товарищи могут продолжить совместную деятельность.

Вместе с тем Комиссия, проанализировав представленное Заявителем в составе заявки соглашение о коллективном участии в закупке от 06.05.2024, установила, что в соглашении не содержится условия о сохранении его действия в случае изменения состава товарищества.

В пунктах 3.10 и 3.11 Соглашения, на которые ссылается Заявитель описывается порядок передачи прав и обязанностей участников соглашения третьим лицам и невключение в составе коллективных участников иных лиц в случае реорганизации юридического лица.

При этом иных доводов, подтверждающих соответствие представленного в составе заявки соглашения о коллективном участии требованиям Закупочной документации в части необходимости включения в соглашение условия о сохранении его действия в случае изменения состава товарищества, Заявителем не представлено.

При таких обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу о том, что представленное Заявителем в составе коллективной заявки соглашение о коллективном участии в закупке от 06.05.2024 не соответствовало требованиям, установленным Закупочной документацией, а равно у Заказчика имелись основания для отклонения заявки Заявителя.

Комиссия 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 технического предложения участника, 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.

В силу части 6 статьи 3 Закона о закупках не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

При этом, как было установлено Комиссией, Заявителем не были соблюдены требования к заявке, установленные Закупочной документацией, в связи с чем у Заказчика имелись правовые основания для отклонения такой заявки от дальнейшего участия в Закупке.

На основании изложенного, Комиссия считает решение Закупочной комиссии Заказчика об отклонении заявки Заявителя правомерным, принятым в соответствии с требованиями Закупочной документации и требований Закона о закупках.

Вместе с тем 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 признании жалобы необоснованной.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу <.....> на действия Фонда реновации <.....> при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения, наложенное письмом Московского УФАС России от 09.07.2024 № НП/27773/24.

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