

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-8789/2024 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

08.07.2024 г. Москва

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

Председательствующего:

<...> — заместителя начальника отдела антимонопольного контроля торгов,

членов Комиссии:

<...> — ведущего специалиста-эксперта разряда отдела антимонопольного контроля торгов,

<...> — специалиста эксперта отдела антимонопольного контроля торгов,

при участии посредством видеоконференцсвязи представителя ООО «СЗ ДОМ.РФ Девелопмент» <...>, <...>, <...>, представителя ООО «ОСК — 1» <...>,

рассмотрев жалобу ООО «ОСК — 1» (далее - Заявитель) на действия ООО «СЗ ДОМ.РФ Девелопмент» (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 подготовительного периода, работ по разработке котлована, монолитных работ подземной части, монолитных работ надземной части, устройству стен и перегородок из штучных материалов подземной и надземной части включая обеспечение функций генерального подрядчика на Объекте: Многофункциональный жилой комплекс, Корпус 4, адрес местонахождения объекта г. Владивосток, ул. Басаргина, д. 2, кадастровый номер земельного участка: 25:28:030014:5724 (реестровый № 32413664252, 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 Московское 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, оператора электронной площадки, закупочной 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» (в редакции, действующей на дату размещения Положения о закупках) (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, закупочной 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.

Часть 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам 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.

В силу части 13 статьи 3 Закона о закупках рассмотрение жалобы антимонопольным органом должно ограничиваться только доводами, составляющими предмет обжалования.

Согласно доводам жалобы Заказчик неправомерно отклонил заявку Заявителя от дальнейшего участия в Закупке. Вместе с тем Заявитель считает, что, несмотря на возможное несоответствие заявки требованиям, предъявляемым к коллективным заявкам, у Заказчика была возможность допустить заявителя как единоличного участника.

Также Заявитель указал в жалобе, что Заказчиком был нарушен мораторий на заключение договора по результатам Закупки.

На заседании Комиссии Заявитель не поддержал довод о нарушении моратория на заключение договора по результатам Закупки, в связи с чем на основании части 13 статьи 3 Закона о закупках у Комиссии отсутствуют основания для оценки указанного довода.

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 заказчика 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 соответствии с частью 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчика 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 пунктами 1, 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках Заказчик при осуществлении закупочной процедуры должен руководствоваться принципами информационная открытость закупки, равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Комиссией установлено, что 31.05.2024 Заказчик на сайте Единой электронной торговой площадки, а также на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (<http://zakupki.gov.ru>) (далее – ЕИС), разместил информацию о проведении Закупки. Редакция документации № 3 размещена на указанных источниках 07.06.2024.

Согласно извещению предметом договора является право на заключение договора на выполнение работ подготовительного периода, работ по разработке котлована, монолитных работ подземной части, монолитных работ надземной части, устройству стен и перегородок из штучных материалов подземной и надземной части включая обеспечение функций генерального подрядчика на Объекте: Многофункциональный жилой комплекс, Корпус 4, адрес местонахождения объекта г. Владивосток, ул. Басаргина, д. 2, кадастровый номер земельного участка: 25:28:030014:5724.

НМЦД: 606 513 195 (Шестьсот шесть миллионов пятьсот тринадцать тысяч сто девяносто пять) рублей 48 копеек, включая все налоги, пошлины и сборы в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации.

Дата начала срока подачи заявок: 31.05.2024.

Дата окончания срока подачи заявок: 17.06.2024 в 09:00.

Дата рассмотрения первых частей заявок на участие в конкурсе: 18.06.2024.

Дата рассмотрения вторых частей, оценки заявок и подведение итогов на участие в конкурсе: 19.06.2024.

Дата подведения итогов: 19.06.2024.

Согласно протоколу от 19.06.2024 № 18/119-ОК01-12-24/2 по результатам рассмотрения вторых частей заявок участников Заказчик принял решение отклонить заявку Заявителя № 5399 на основании пункта 9.3 статьи 21 Положения, пункта 12.5 документации о закупке, п. 3.7 документации о закупке в связи с тем, что приложенные в составе заявки доверенность, которая определяет и наделяет полномочиями лиц, входящих в состав коллективного участника, а также договор простого товарищества заключены с целью участия в закупке предмет которой отличается от предмета указанного в документации конкурса в электронной форме, а именно не соответствуют номер корпуса и кадастровый номер земельного участка.

Заявитель считает действия Заказчика неправомерными, поскольку, по мнению Заявителя, Заказчик оценил договор простого товарищества от 10.06.2024 № 1-ОСК-АС (далее — Договор), а также доверенность от 10.06.2024 № 1 (далее - Доверенность) формально.

Так, по мнению Заявителя, Договор и Доверенность содержали все необходимые сведения, позволяющие сделать вывод о намерении товарищей по Договору принять участие в Закупке.

Заказчик с доводами Заявителя не согласился, посчитав, что из условий Договора и текста Доверенности не явствует намерение коллективного участника принять участие в Закупке и выполнить обязательства по договору, заключенному по результатам Закупки, в соответствии с условиями документации.

Комиссия, рассмотрев представленные материалы, заслушав позиции сторон, установила следующее.

Согласно пункту 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

В силу 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.

Частью 6 статьи 3 Закона о закупках установлено, что заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. 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.

Заказчик осуществляет закупочную деятельность, руководствуясь Положением о закупках ООО «СЗ ДОМ.РФ Девелопмент» товаров, работ, услуг, утвержденным решением единственного участника Обществ с ограниченной ответственностью «Специализированный застройщик ДОМ.РФ Девелопмент от 14.07.2023 № 7 (далее — Положение).

Особенности участия в закупках коллективных участников определены в статье 19 Положения:

1. Участником закупки может быть не только любое юридическое или физическое лицо, но и несколько указанных лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала, которые соответствуют требованиям, установленным заказчиком, организатором закупки в документации о закупке в соответствии с настоящим Положением. Особенности участия нескольких лиц на стороне одного участника закупки (далее также – коллективный участник) определяются настоящей статьей.

2. Для участия в закупке любое юридическое лицо, физическое лицо, в том числе индивидуальный предприниматель, может входить в состав только одного коллективного участника. Юридическое лицо, физическое лицо, в том числе индивидуальный предприниматель, входящие в состав коллективного участника, не вправе самостоятельно принимать участие в закупке в качестве отдельного участника, равно как и входить в состав лиц, выступающих на стороне другого коллективного участника. Несоблюдение данных требований является основанием для отклонения заявок как всех коллективных участников закупки, на стороне которых выступает такое лицо, так и заявки, поданной таким лицом самостоятельно.

3. Заявка коллективного участника должна быть подписана всеми лицами, входящими в состав коллективного участника, или лицом, уполномоченным на осуществление действий от имени других лиц,

входящих в состав коллективного участника. В случае, если заявка коллективного участника подписана лицом, уполномоченным на осуществление действий от имени других лиц, такая заявка должна содержать заверенную одним из членов коллективного участника копию доверенности на осуществление действий от имени других лиц, входящих в состав коллективного участника, скрепленную печатями лиц, входящих в состав коллективного участника (при наличии печати), и подписанные руководителями лиц, входящих в состав коллективного участника (для юридических лиц) или уполномоченными этими руководителями лицами. В случае, если доверенность подписана лицом, уполномоченным руководителем лица, входящего в состав коллективного участника, заявка коллективного участника должна содержать также документ, подтверждающий полномочия такого лица. Заявка коллективного участника должна содержать договор простого товарищества или иной документ, определяющий, в том числе, взаимоотношения лиц, входящих в состав коллективного участника, при подаче заявки на участие в закупке и при исполнении договора, заключенного по итогам закупки, в том числе в части исполнения финансовых обязательств.

4. Лица, входящие в состав коллективного участника, несут перед заказчиком, организатором закупки солидарную ответственность.

5. Каждое лицо, входящее в состав коллективного участника, должно соответствовать требованиям, установленным документацией о закупке в соответствии с пунктами 1.1 –1.5, 1.7 статьи 15 настоящего Положения. Все лица, входящие в состав коллективного участника, должны соответствовать в совокупности дополнительным требованиям, установленным в документации о закупке в соответствии с пунктом 2 статьи 15 настоящего Положения.

6. Заявка коллективного участника должна содержать документы, подтверждающие соответствие лиц, входящих в состав коллективного участника, требованиям, установленным в документации о закупке.

7. Заявка коллективного участника должна содержать доверенность, которая определяет и наделяет следующими полномочиями одно из лиц, входящих в состав коллективного участника:

7.1. вести все финансовые операции, включая платежи, документооборот и иные взаиморасчеты с заказчиком, организатором закупки;

7.2. осуществлять ведение бухгалтерского учета, оформление первичных документов, исполнение обязанностей налогоплательщика;

7.3. осуществлять документооборот в порядке, определенном договором, включая, но не ограничиваясь выставлением актов, счетов, счетов-фактур;

7.4. подписывать, предоставлять, получать документы, а также совершать иные действия от имени коллективного участника, связанные с исполнением договора.

8. Доверенность, указанная в пункте 7 настоящей статьи, выдается от каждого лица, входящего в состав коллективного участника.

В силу пункта 16 Извещения требования к коллективным участникам определены в пункте 3 Конкурсной документации:

3.1. Участником закупки может быть не только любое юридическое или физическое лицо, но и несколько указанных лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала, которые соответствуют требованиям, установленным заказчиком, организатором закупки в документации о закупке.

3.2. Для участия в закупке любое юридическое лицо, физическое лицо, в том числе индивидуальный предприниматель, может входить в состав только одного коллективного участника. Юридическое лицо, физическое лицо, в том числе индивидуальный предприниматель, входящие в состав коллективного участника, не вправе самостоятельно принимать участие в закупке в качестве отдельного участника, равно как и входить в состав лиц, выступающих на стороне другого коллективного участника. Несоблюдение данных требований является основанием для отклонения заявок как всех коллективных участников закупки, на стороне которых выступает такое лицо, так и заявки, поданной таким лицом самостоятельно.

3.3. Документы заявки коллективного участника должны быть подписаны всеми лицами, входящими в состав коллективного участника, или лицом, уполномоченным на осуществление действий от имени других лиц, входящих в состав коллективного участника.

3.4. В случае, если документы заявки коллективного участника подписаны лицом, уполномоченным на осуществление действий от имени других лиц, такая заявка должна содержать заверенную одним из членов коллективного участника копию доверенности на осуществление действий от имени других лиц, входящих в состав коллективного участника, скрепленную печатями лиц, входящих в состав коллективного участника (при наличии печати), и подписанные руководителями лиц,

входящих в состав коллективного участника (для юридических лиц) или уполномоченными этими руководителями лицами. В случае, если доверенность подписана лицом, уполномоченным руководителем лица, входящего в состав коллективного участника, заявка коллективного участника должна содержать также документ, подтверждающий полномочия такого лица.

3.5. Лица, входящие в состав коллективного участника, несут перед заказчиком, организатором закупки солидарную ответственность.

3.6. Каждое лицо, входящее в состав коллективного участника, должно соответствовать требованиям, установленным пп. 17.2 - 17.10 извещения о проведении закупки.

3.7. Заявка коллективного участника должна содержать:

а. документы, указанные в пп. б) - д) п. 2.5 документации о закупке, в отношении каждого лица, выступающего на стороне одного участника;

б. документы, указанные в пп. а), е) - и) п. 2.5 документации о закупке, в отношении участника закупки (одного или нескольких лиц, выступающих на стороне одного участника закупки в совокупности);

в. договор простого товарищества или иной документ, определяющий, в том числе, взаимоотношения лиц, входящих в состав коллективного участника, при подаче заявки на участие в закупке и при исполнении договора, заключенного по итогам закупки, в том числе в части исполнения финансовых обязательств;

г. доверенность, которая определяет и наделяет следующими полномочиями одно из лиц, входящих в состав коллективного участника:

вести все финансовые операции, включая платежи, документооборот и иные взаиморасчеты с заказчиком, организатором закупки;

осуществлять ведение бухгалтерского учета, оформление первичных документов, исполнение обязанностей налогоплательщика;

осуществлять документооборот в порядке, определенном договором, включая, но не ограничиваясь выставлением актов, счетов, счетов-фактур;

предоставлять обеспечение заявки на участие в закупке;

предоставлять обеспечение исполнения договора, в случае признания коллективного участника победителем;

предоставлять, получать документы, в том числе подавать заявку от

имени всех лиц, участвующих в закупке на стороне одного участника, а также совершать иные действия от имени коллективного участника, в том числе связанные с исполнением договора.

3.8. Доверенность выдается от каждого лица, входящего в состав коллективного участника.

3.9. Срок действия доверенности должен превышать срок исполнения всех обязательств сторон по договору, в том числе гарантийных, в случае однозначного указания в документации о закупке на такой срок.

3.10. В случае, если коллективный участник принимает решение отозвать заявку на участие в закупке, отзыв заявки на участие в закупке должен быть подписан всеми лицами, входящими в состав коллективного участника, или одним лицом, уполномоченным на подписание и отзыв заявки другими лицами, входящими в состав коллективного участника.

3.11. Обеспечение заявки на участие в закупке может быть предоставлено любым лицом, входящим в состав коллективного участника. Предоставление обеспечения заявки на участие в закупке несколькими лицами, входящими в состав коллективного участника, не допускается.

3.12. Ценовое предложение коллективного участника должно быть единым на весь объем товаров, работ, услуг.

3.13. При оценке заявки коллективного участника по критериям п. 18 извещения о проведении закупки учитывается совокупность соответствующих показателей, представленных всеми лицами, входящими в состав коллективного участника.

3.14. Условия допуска коллективного участника к участию в процедуре закупки применяются в равной степени ко всем лицам, входящим в состав коллективного участника. В случае, если хотя бы одно лицо, входящее в состав коллективного участника, подлежит отстранению от участия в закупке, заявка коллективного участника и все лица, входящие в состав коллективного участника, отстраняются от участия в закупке (не допускаются к участию в закупке).

3.15. В случае, если победителем закупки, единственным участником закупки признан коллективный участник, заказчик, организатор закупки включает в проект договора положения, устанавливающие между лицами, входящими в состав коллективного участника, солидарные обязанности и ответственность за неисполнение (ненадлежащее исполнение) обязательств по договору, а также положения, предусматривающие право заказчика не возвращать обеспечение

исполнения договора, в случае нарушения обязательств по договору любым лицом, входящим в состав коллективного участника.

3.16. Договор по результатам закупки, победителем, единственным участником которой признан коллективный участник, заключается со всеми лицами, входящими в состав коллективного участника, и может быть подписан либо всеми лицами, входящими в состав коллективного участника, либо одним из таких лиц, уполномоченным на подписание договора другими лицами, входящими в состав коллективного участника.

3.17. Обеспечение исполнения договора в виде независимой гарантии предоставляется от одного лица, входящего в состав коллективного участника. Предоставление нескольких независимых гарантий (от каждого лица, выступающего на стороне поставщика), не допускается.

3.18. В случае, если обеспечение исполнения договора предоставляется в виде денежных средств на счет заказчика, то сумма обеспечения исполнения договора перечисляется на счет заказчика от одного лица, входящего в состав коллективного участника.

3.19. В случае если договор заключается с коллективным участником и, хотя бы одно лицо, входящее в состав коллективного участника, уклоняется от заключения договора, коллективный участник и все лица, входящие в состав коллективного участника, признаются уклонившимися от заключения договора.

Таким образом, Положением и Конкурсной документацией установлено, что для участия в Закупке коллективный участник обязан предоставить в составе заявки:

- договор простого товарищества или иной документ, определяющий, в том числе, взаимоотношения лиц, входящих в состав коллективного участника, при подаче заявки на участие в закупке и при исполнении договора, заключенного по итогам закупки, в том числе в части исполнения финансовых обязательств;

- доверенность, которая определяет и наделяет следующими полномочиями одно из лиц, входящих в состав коллективного участника полномочиями, предусмотренными положениями документации.

Изучив заявку Заявителя, Комиссия установила, что согласно заявке, поданной по форме 2, Заявитель продекларировал, что намерен принять участие в Закупке в составе коллективного участника, в связи с чем на Заявителя распространяются требования документации, определяющие порядок допуска к участию в закупке коллективных участников.

Так, в составе заявки был предоставлен Договор и Доверенность.

Согласно преамбуле договора ООО «ОСК-1» (товарищ 1) и ООО «АриалСтрой» (товарищ 2) заключили договор простого товарищества.

В силу пункта 1.2 Договора совместная деятельность осуществляется в следующем направлении: участие в конкурсе в электронной форме, проводимом ООО «СЗ ДОМ.РФ Девелопмент», и, в случае заключения договора, выполнение работ подготовительного периода, работ по разработке котлована, монолитных работ подземной части, монолитных работ надземной части, устройству стен и перегородок из штучных материалов подземной и надземной части включая обеспечение функций генерального подрядчика на Объекте: Многофункциональный жилой комплекс, Корпус 5, адрес местонахождения объекта г. Владивосток,, ул. Басаргина, д. 2, кадастровый номер земельного участка: 25:28:030014:5725.

Вместе с тем предметом Закупки является выполнение работ на объекте по адресу: Многофункциональный жилой комплекс, Корпус 4, адрес местонахождения объекта г. Владивосток, ул. Басаргина, д. 2, кадастровый номер земельного участка: 25:28:030014:5724.

Таким образом, из условий Договора явствует намерение участвовать закупке на выполнение указанных работ на объекте: Многофункциональный жилой комплекс, Корпус 5, адрес местонахождения объекта г. Владивосток,, ул. Басаргина, д. 2, кадастровый номер земельного участка: 25:28:030014:5725, то на объекте в отношении которого настоящая Закупка не проводится.

Вместе с тем какие-либо иные условия Договора не указывают на возможность распространения его условий на проводимую Закупку.

При этом Доверенность также не содержит условий и обязательств, свидетельствующих о наличии намерений товарища 1 и 2 принять участие в Закупке.

В свою очередь, подача Заявителем заявки на участие в торгах в настоящем случае является акцептом оферты в контексте статьи 438 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее — ГК РФ), поскольку согласно пункту 1 статьи 438 ГК РФ акцептом признается ответ лица, которому адресована оферта, о ее принятии.

Акцепт должен быть полным и безоговорочным.

Поскольку подача заявки на участие в Закупке является акцептом оферты, при том, что заявка соответствует всем требованиям закупочной

документации, у заказчика возникает обязанность заключить контракт на условиях, заявки и положениях конкурсной документации.

Вместе с тем из представленных документов не следует, что Заявитель, подавая Заявку, в действительности выражал консолидированную волю коллективного участника принять участие в Закупке на условиях документации, а равно в случае признания победителем исполнить договор в полном объеме на условиях документации.

При этом Комиссия отмечает, что договор простого товарищества или иной документ, определяющий, в том числе, взаимоотношения лиц, входящих в состав коллективного участника, при подаче заявки на участие в закупке и при исполнении договора, заключенного по итогам закупки, в том числе в части исполнения финансовых обязательств, является частью акцепта участника, который содержит условия распределения прав и обязанностей между лицами, входящими в состав коллективного участника, а равно определяют порядок исполнения договора, что является существенным условием для Заказчика при рассмотрении заявок.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что Заявитель фактически не предоставил в составе заявки документы, предусмотренные пунктом 3.7 Конкурсной документации.

В силу пункта 9.3 статьи 21 Положения закупочная комиссия отклоняет заявку на участие в закупке в случае, если:

9.3.1. заявка не соответствуют требованиям, установленным извещением и (или) документацией о закупке, в том числе содержит предложения об изменении проекта договора, и/или

9.3.2. участник, подавший заявку на участие в закупке, не соответствует всем требованиям, установленным извещением и (или) документацией о закупке, и/или

9.3.3. отсутствие обеспечения заявки на участие в закупке в соответствии с условиями документации о закупке, а также в случае, если участником закупки в составе заявки на участие в закупке представлены документы, подтверждающие внесение денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в закупке, но на дату рассмотрения заявок на участие в закупке указанные денежные средства не поступили на счет, который указан в документации о закупке.

В случае отсутствия документов (или отсутствия изменений к ним), предусмотренных пунктами 2.4, 2.7, 2.8 статьи 16 настоящего Положения,

закупочная комиссия может принять решение о допуске указанного участника, а в случае признания его победителем принять решение о представлении указанных документов в установленный в протоколе подведения итогов срок, до заключения договора.

Отклонение заявок на участие в закупке по иным основаниям не допускается

В силу пункта 12.5 Конкурсной документации Закупочная комиссия отклоняет заявку на участие в закупке в случае, если:

а. заявка не соответствуют требованиям, установленным извещением и (или) документацией о закупке, в том числе содержит предложения об изменении проекта договора (в случае отсутствия документов, предусмотренных подпунктом «д» пункта 2.6 настоящей Документации, закупочная комиссия может принять решение о допуске участника, а в случае признания его победителем принять решение о представлении указанных документов в установленный в протоколе подведения итогов срок, до заключения договора), и/или

б. участник, подавший заявку на участие в закупке, не соответствует всем требованиям, установленным извещением о закупке, в том числе в случае отсутствия информации об участнике закупки в едином реестре субъектов малого и среднего предпринимательства и/или

в. отсутствие обеспечения заявки на участие в закупке в соответствии с условиями документации о закупке, и/или несоответствие независимой гарантии, требованиям, предусмотренным статьей 3.4 Федерального закона 223-ФЗ, разделу 7 настоящей документации

г. в случае содержания в первой части заявки на участие в конкурсе в электронной форме сведений об участнике конкурса и (или) о ценовом предложении.

12.6. Отклонение заявок на участие в закупке по иным основаниям не допускается.

Таким образом, учитывая, что Заявитель, продекларировав участие в закупке в составе коллективного участника, не предоставил документы, предусмотренные пунктом 3.7 Конкурсной документации, то у Заказчик, приняв решение об отклонении заявки Заявителя, действовал в соответствии с требованиями документации, в связи с чем у Заказчика отсутствовали основания для допуска Заявителя в качестве единоличного участника.

При этом допуск Заявителя в качестве единоличного участника привел бы к предоставлению Заявителю необоснованного преимущества,

поскольку документацией прямо предусмотрена обязанность предоставить документы, предусмотренные пунктом 3.7 Конкурсной документации, что является нарушением части 6 статьи 3.2 Закона о закупках.

В связи с вышеизложенным, Комиссия считает решение Закупочной комиссии об отклонении заявки Заявителя правомерным, принятым в соответствии с требованиями Закупочной документации.

Комиссия также отмечает, что Заявитель конклюдентно согласился (пункт 1 статьи 8 Гражданского Кодекса Российской Федерации (далее - ГК) на все условия документации в момент подачи им заявки на участие в Закупке, а равно принял на себя риски по отклонению заявки в случае несоблюдения таких условий. В этой связи у Комиссии отсутствуют правовые основания к выявлению в действиях Заказчика нарушения требований действующего законодательства о закупках, поскольку последний действовал в соответствии с требованиями собственной документации, которая не была оспорена Заявителем ни в административном, ни в судебном порядке.

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.

При этом Заявителем такие документы приложены не были, обоснований и объективных доказательств наличия в действиях Заказчика помимо субъективной оценки таких действий не представлено.

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 в указанной части.

Оценивая доводы жалобы о том, что Заказчиком не установлены конкретные требования к документам, указанным в пункте 3.7 Конкурсной документации, Комиссия отмечает следующее.

По правилам статьи 18.1 Закона о защите конкуренции жалоба может быть подана либо лицом, подавшим заявку на участие в торгах, либо лицом, не подавшим заявку на участие в торгах в случае, если обжалуется порядок размещения информации о проведении торгов либо порядок подачи заявок на участие в торгах.

Согласно информации в ЕИС датой окончания подачи заявок на участие в Закупке является 17.06.2024 09:00.

Таким образом, Комиссия отмечает, что оспариваемые Заявителем положения документации и порядок размещения информации подлежали обжалованию до окончания срока подачи 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 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.

Указанное означает недопустимость применения со стороны антимонопольного органа мер публично-правового принуждения на основании жалобы лица, не посчитавшего необходимым со своей стороны оспорить положения конкурсной документации до момента подачи своей заявки на участие в этой закупке, а попытавшегося обойти эти требования и впоследствии стремящегося сорвать закупочную процедуру после непризнания его победителем этой закупки.

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 и порядок размещения информации о закупке 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 и порядок размещения информации, которые, по мнению Заявителя, противоречат действующему законодательству Российской Федерации, подлежали обжалованию до окончания срока подачи заявок.

Вместе с тем жалоба Заявителя была подана в антимонопольный орган после окончания срока подачи заявок на участие в Закупке.

Таким образом, Заявитель не может обжаловать указанные действия Заказчика при проведении Закупки, в связи с чем у Комиссии отсутствуют правовые основания для рассмотрения жалобы Заявителя в части оспаривания положений документации и порядка размещения информации о закупке.

В соответствии с письмом ФАС России от 25.06.2019 № МЕ/53183/19 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 постановлении Девятого арбитражного апелляционного суда от 07.06.2021 по делу № А40-178288/20.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ОСК — 1» (ОГРН:1132537003840, ИНН:2537100395) на действия ООО «СЗ ДОМ.РФ Девелопмент» (ИНН:7704412966; ОГРН:1177746479338) при проведении Закупки необоснованной.

2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмом Московского УФАС России от 01.07.2024 № ЕИ/26392/24.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия.