

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-16772/2022 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

16.11.2022 г. Москва

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

Председательствующего:

<...> — главного государственного инспектора антимонопольного контроля торгов,

членов Комиссии:

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

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

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей ООО «Лирона Фактор»; АО «Корпорация «МСП», Фонда «Сколково»,

рассмотрев жалобу ООО «Лирона Фактор» (далее - Заявитель) на действия АО Корпорация «МСП» (далее — Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по проведению финансово-технического аудита (экспертизы) инвестиционных проектов (реестровый № 32211723207, 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.

При этом в жалобе Заявителя содержатся ссылки на нарушение Заказчиком статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Комиссия разъяснила Заявителю о том, что настоящая жалоба принята к рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Жалоба, содержащая сведения о нарушении антимонопольного законодательства рассматривается по правилам главы 9 Закона о защите конкуренции.

На вопрос Комиссии Заявитель пояснил, что отказывается от рассмотрения жалобы по правилам главы 9 Закона о защите конкуренции и в качестве способа защиты

права выбирает рассмотрение своей жалобы по правилам статьи 18.1. Закона о защите конкуренции.

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 доводам жалобы Заказчиком нарушен порядок подведения итогов Закупки, а именно Заказчиком не применены правила присвоения заявкам на участие в закупке итогового рейтинга, установленные подпунктом «к» пункта 10.10.5 Положения о закупках.

Также Заявителем указывается на то, что Заказчиком не размещен на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (<http://zakupki.gov.ru>) (далее – ЕИС) итоговый протокол в срок, установленный частью 12 статьи 4 Закона о закупках.

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.

Согласно части 16 статьи 3.2 Закона о закупках под конкурсом в целях настоящего Федерального закона понимается форма торгов, при которой победителем конкурса признается участник конкурентной закупки, заявка на участие в конкурентной закупке, окончательное предложение которого соответствует требованиям, установленным документацией о конкурентной закупке, и заявка, окончательное предложение которого по результатам сопоставления заявок, окончательных предложений на основании указанных в документации о такой закупке критериев оценки содержит лучшие условия исполнения договора.

Пунктом 4 части 14 статьи 3.2 Закона о закупках определено, что протокол, составленный по итогам конкурентной закупки (далее - итоговый протокол), должен содержать 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.**

Подпунктом «к» пункта 10.10.5 Положения о закупках акционерного общества «Федеральная корпорация по развитию малого и среднего предпринимательства», утвержденного решением Совета директоров АО «Корпорация «МСП» «30» сентября 2022 г. (протокол № 141) (с изменениями от 31.10.2022, протокол № 142) (далее — Положение о закупках) предусмотрено, что Конкурсная комиссия ведет протокол оценки и сопоставления заявок (итоговый протокол), в котором должны содержаться порядковые номера заявок, окончательных предложений участников закупки по мере уменьшения степени выгоды содержащихся в них условий исполнения договора, включая ценовые предложения и (или) дополнительные ценовые предложения участников закупки. Заявке, окончательному предложению, в которых содержатся

лучшие условия исполнения договора, присваивается первый номер. **В случае если в нескольких заявках, окончательных предложениях содержатся одинаковые условия исполнения договора, меньший порядковый номер присваивается заявке, окончательному предложению, которые поступили раньше других заявок, окончательных предложений, содержащих такие же условия.**

Пунктом 34 Информационной карты определено, что переторжка является дополнительным элементом закупки, проводится в случае, если по результатам рассмотрения заявок к участию в закупке допущено два и более участников закупки, и заключается в добровольном повышении предпочтительности заявок участников закупки в рамках специально организованной для этого процедуры путем снижения участниками закупки цены своих первоначально поданных заявок.

При проведении переторжки допущенным участникам закупки предоставляется возможность добровольно повысить предпочтительность их заявок путем снижения первоначальной (указанной в заявке) цены при условии сохранения остальных положений заявки без изменений.

Информация о времени проведения переторжки, «шаге переторжке» должна содержаться в протоколе рассмотрения заявок.

Переторжка проводится на электронной площадке в порядке, установленном Регламентом.

Переторжка проводится по каждому лоту отдельно (если это позволяет Регламент).

В переторжке имеют право участвовать все допущенные участники закупки. Участник закупки вправе не участвовать в переторжке, тогда его заявка остается действующей с ценой, указанной в заявке.

Переторжка проводится путем поочередного предложения участниками конкурентной закупки новых цен договора. Участник закупки не вправе предлагать на переторжке цену договора выше первоначальной (указанной в заявке на участие в закупке) цены договора и (или) ранее объявленной им в ходе проведения переторжки цены договора, при этом его ранее объявленное предложение остается действующим.

Комиссией установлено, что согласно протоколу проведения переторжки от 31.10.2022, размещенному в ЕИС 03.11.2022, улучшенное предложение Заявителя (порядковый номер заявки № 10) подано 31.10.2022 11:50:16, то есть ранее других предложений участников:

№	Наименование участника	Дата и время подачи	Сумма предложения	Сумма предпоследнего предложения	Ставка НДС	Валюта	Порядковый номер
1	Участник №10	31-10-2022 11:50:16 (GMT +3)	15 000 000.00	15 500 000.00	Без учета НДС	RUB	№10
		31-10-2022					

2	Участник №3	12:00:39 (GMT +3)	15 000 000.00	15 370 166.67	20%	RUB	№3
3	Участник №1	31-10-2022 12:10:04 (GMT +3)	15 000 000.00	-	Без учета НДС	RUB	№1
4	Участник №7	31-10-2022 11:54:10 (GMT +3)	19 500 000.00	-	20%	RUB	№7
5	Участник №8	31-10-2022 11:19:18 (GMT +3)	24 140 000.00	-	20%	RUB	№8
6	Участник №4	31-10-2022 11:08:00 (GMT +3)	24 500 000.00	-	20%	RUB	№4

Вместе с тем согласно итоговому протоколу от 31.10.2022, размещенному в ЕИС 08.11.2022, в нескольких заявках на участие в Закупке содержались одинаковые по степени выгоды условия исполнения договора, в связи с чем закупочная комиссия Заказчика, с учетом пункта 36 Информационной карты, приняла следующее решение о присвоении заявкам на участие в закупке итогового рейтинга:

Присвоенный порядковый номер	Наименование участника закупки	Ценовое предложение участника закупки (руб.)	Примечание
1	ООО «АйПиЭм Консалтинг»	15 000 000,00	Признан победителем закупки
2	ООО «ФБК»	15 000 000,00	Занял второе место
3	ООО «Лирона Фактор»	15 000 000,00	Занял третье место
4	ООО «ЭсАрдЖиКонсалтинг»	21 840 000,00	Занял четвертое место
5	ООО «РЭГ»	24 140 000,00	Занял пятое место
			Занял шестое место

6	ИАО «Евроэксперт»	24 925 000,00	Занял шестое место
7	Фонд «Сколково»	19 500 000,00	Занял седьмое место
8	ООО «Б1-Консалт»	24 500 000,00	Занял восьмое место
9	НИУ ВШЭ	25 000 000,00	Занял девятое место

Согласно пункту 36 Информационной карты закупочная комиссия на основании критериев оценки и сопоставления заявок на участие в закупке присваивает каждой заявке на участие в закупке, допущенной до участия в закупке, порядковый номер в порядке уменьшения степени выгоды содержащихся в них условий исполнения договора.

В случае, если в нескольких таких заявках содержатся одинаковые по степени выгоды условия исполнения договора или одинаковые ценовые предложения, меньший порядковый номер присваивается заявке, которая поступила ранее других таких заявок.

Таким образом, в пункте 36 Информационной карты и в подпункте «к» пункта 10.10.5 Положения о закупке определены различные правила присвоения рейтинга заявкам, в случае, если в нескольких заявках содержатся одинаковые по степени выгоды условия исполнения договора или одинаковые ценовые предложения.

Вместе с тем, в силу пункта 35 Информационной карты Победителем закупки признается участник закупки, заявка на участие в закупке, окончательное предложение которого соответствуют требованиям, установленным документацией о закупке, и заявка, окончательное предложение которого по результатам сопоставления заявок, окончательных предложений на основании указанных в документации о такой закупке критериев оценки содержат лучшие условия исполнения договора.

Вместе с тем с учетом положения частей 1 и 2 статьи 2 Закона о закупках Заказчик при поведении закупок товаров, работ и услуг обязан руководствоваться правилами, установленными в Законе о закупках и положением о закупках, в связи с чем Комиссия приходит к выводу, что при присвоении заявкам на участие в закупке итогового рейтинга Заказчик был обязан руководствоваться порядком, определенным в пункте 4 части 14 статьи 3.2 Закона о закупках и в пункте 35 Информационной карты, а также в подпункте «к» пункта 10.10.5 Положения о закупке.

Комиссия, рассмотрев довод Заказчика со ссылкой на пункт 2 части 4 статьи 3.4 Закона о закупках о том, что документацией не предусмотрен этап обсуждения функциональных характеристик (потребительских свойств) товаров, качества работ, услуг и иных условий исполнения договора в целях их уточнения и подачи окончательных предложений, в связи с чем документация не содержит условие о присвоении заявкам участников, имеющие одинаковые по степени выгоды условия исполнения договора, итогового рейтинга в зависимости от момента подачи окончательных предложений, установила следующее.

Согласно пункту 2 части 4 статьи 3.4 Закона о закупках конкурс в электронной форме, **участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего**

предпринимательства, может включать следующие этап обсуждения заказчиком предложений о функциональных характеристиках (потребительских свойствах) товаров, качестве работ, услуг и об иных условиях исполнения договора, содержащихся в заявках участников конкурса в электронной форме, в целях уточнения в извещении о проведении конкурса в электронной форме, документации о конкурентной закупке, проекте договора требуемых характеристик (потребительских свойств) закупаемых товаров, работ, услуг.

Вместе с тем статьей 3.4 Закона о закупках определены особенности осуществления конкурентной закупки в электронной форме и функционирования электронной площадки для целей осуществления конкурентной закупки, **участниками которой могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства**.

Таким образом, учитывая, что оспариваемая Закупка не осуществляется среди субъектов малого и среднего предпринимательства, то положения статьи 3.4 Закона о закупках, устанавливающие специальный порядок проведения закупок товаров, работ и услуг среди указанного круга субъектов, применению не подлежат, в связи с чем указанный довод Заказчика признается Комиссией несостоятельным.

Кроме того, Комиссия отмечает, что в соответствии с пунктом 2 части 3 статьи 3 Закона о закупках, конкурентной закупкой является закупка, осуществляемая с обязательным соблюдением условия обеспечения конкуренции между участниками конкурентной закупки за право заключить договор с заказчиком на условиях, предлагаемых в заявках на участие в такой закупке, окончательных предложениях участников такой закупки.

Учитывая требования Закона о закупках, по результатам проведения конкурентной закупки Заказчик обязан заключить договор с участником конкурса на условиях, изложенных в заявке победителя, а равно, предложение участника закупки, предоставленное им в составе заявки, должно быть продублировано в проект договора, и его отсутствие или отсутствие какой-либо части сведений/требований/условий исполнения договора в описании, будет являться основанием для не включения их в состав договора и основанием для отказа от их исполнения, или не учета при исполнении со стороны лица, выигравшего конкурс.

Пунктом 36 Информационной карты установлено, что переторжка проводится путем поочередного предложения участниками конкурентной закупки **новых цен договора**. Участник закупки не вправе предлагать на переторжке цену договора выше первоначальной (указанной в заявке на участие в закупке) цены договора и (или) ранее объявленной им в ходе проведения переторжки цены договора, при этом его ранее объявленное предложение остается действующим.

Таким образом, в случае, если договор заключается с победителем закупки, улучшившим свое ценовое предложение в рамках процедуры переторжки, то такой договор заключается на условиях улучшенного ценового предложения.

Как было указано ранее, в силу пункта 35 Информационной карты Победителем закупки признается участник закупки, заявка на участие в закупке, окончательное предложение которого соответствуют требованиям, установленным документацией о закупке, и заявка, окончательное предложение которого по результатам сопоставления заявок, окончательных предложений на основании указанных в документации о такой закупке критериев оценки содержат лучшие условия исполнения договора.

Резюмируя изложенное, Комиссия приходит к выводу, что Заказчиком при присвоении итогового рейтинга заявок на участие были нарушены требования, установленные пунктом 14 части 4 статьи 3.2 Закона о закупках, пункта 35 Информационной карты, а также подпункта «к» пункта 10.10.5 Положения о закупках.

Рассмотрев довод Заявителя о нарушении Заказчиком срока размещения итогового протокола от 31.10.2022 в ЕИС, Комиссия установила следующее.

В соответствии с частью 12 статьи 4 Закона о закупках протоколы, составляемые в ходе закупки, размещаются заказчиком в единой информационной системе, на официальном сайте, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Федеральным законом, не позднее чем через три дня со дня подписания таких протоколов.

Таким образом, итоговый протокол должен был быть размещен Заказчиком не позднее 03.11.2022.

Вместе с тем, согласно сведениям ЕИС, итоговый протокол от 31.10.2022 был размещен Заказчиком в ЕИС 08.11.2022.

Заказчик на заседании Комиссии согласился с нарушением им срока размещения итогового протокола в ЕИС.

С учетом изложенного Комиссия приходит к выводу о нарушении Заказчиком части 12 статьи 4 Закона о закупках, в связи с чем **довод Заявителя в указанной части также признается Комиссией обоснованным.**

Вместе с тем указанное нарушение носит неустранимый характер, в связи с чем выдача предписания об устранении указанного нарушения в указанной части не представляется возможным.

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу об обоснованности доводов жалобы.

На основании изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Лирона Фактор» (ИНН: 7717547255; ОГРН: 1057749442300) на действия АО «Корпорация «МСП» (ИНН: 7705454461; ОГРН: 1027700201352) при проведении Закупки обоснованной.

2. Установить в действиях Заказчика нарушения пункта 2 части 1 статьи 3, пункта 4 части 14 статьи 3.2, части 12 статьи 4 Закона о закупках, пункта 35 Информационной карты, подпункта «к» пункта 10.10.5 Положения о закупках.

3. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении допущенного нарушения.

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