

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-2866/2024 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

07.03.2024

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 «.....» в лице «.....», действующей на основании доверенности от 22.02.2024 № 2024-01, «.....» в лице «.....», действующего на основании доверенности от 09.01.2024 № 04/2024,

рассмотрев жалобу «.....» (далее также – Заявитель) на действия «.....» (далее также – Организатор торгов) при проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора аренды федерального недвижимого имущества, закреплённого на праве оперативного управления Федеральным бюджетным учреждением «Центральная клиническая больница гражданской авиации», расположенного по адресу: г. Москва, Ивановское шоссе, д. 7, цокольный этаж, пом. I, ком. 21 (часть 21,0 кв.м) (извещение № 24000001370000000001, лот № 1, далее — Торги),

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 Организатора торгов, мотивированная неправомерным отклонением заявки и ненадлежащим формированием аукционной документации.

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

Комиссия разъяснила Заявителю, 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.

Оспариваемый аукцион проводится в соответствии с Гражданским кодексом РФ, Федеральным законом РФ от «26» июля 2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Приказом Федеральной антимонопольной службы от 21.03.2023 N 147/23 «О порядке проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав в отношении государственного или муниципального имущества, и перечне видов имущества, в отношении которого заключение указанных договоров может осуществляться путем проведения торгов в форме конкурса» (далее также – Правила проведения конкурсов и аукционов), Постановлением Правительства РФ от 10.09.2012 № 909 «Об определении официального сайта Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о проведении торгов и внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации».

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.

В соответствии с частью 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции, заключение договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества, не закрепленного на праве хозяйственного ведения или оперативного управления, может быть осуществлено только по результатам

проведения конкурсов или аукционов на право заключения этих договоров.

Согласно пункту 3 части 3 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции, в порядке, предусмотренном частью 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции осуществляется заключение договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, иных договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества, которое принадлежит на праве оперативного управления государственным или муниципальным бюджетным и казенным учреждениям, государственным органам, органам местного самоуправления.

Таким образом, проведение спорного аукциона является обязательным в силу действующего законодательства, в связи с чем рассмотрение поданной Заявителем жалобы на действия Организатора торгов проводилось в рамках статьи 18.1 Закона о защите конкуренции как жалоба на обязательные в силу закона Торги.

Согласно доводам жалобы нарушение прав и законных интересов Заявителя выразилось в неправомерном отклонении его заявки от участия в аукционе.

Также Заявитель в своей жалобе указывает, что Организатор торгов незаконно включил в документацию требования о наличии у участника аукциона производственных мощностей и технологического оборудования, что не соответствует установленным Правилам проведения конкурсов и аукционов, а также создает препятствия для подачи заявки и ограничивает конкуренцию при участии в аукционе.

Организатор торгов 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.

Комиссией установлено, что извещение о проведении торгов № 24000001370000000001, лот № 1 опубликовано на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о проведении торгов (www.torgi.gov.ru) (далее — Официальный сайт) — 31.01.2024.

Место проведения торгов: электронная торговая площадка АО «ЕЭТП» (адрес в сети интернет - <https://www.roseltorg.ru/>).

Предмет торгов: право заключения договора аренды федерального недвижимого имущества, закреплённого на праве оперативного управления за Федеральным бюджетным учреждением «Центральная клиническая больница гражданской авиации», расположенного по адресу: г. Москва, Ивановское шоссе, д. 7, цокольный этаж, пом. 1, ком. 21 (часть 21,0 кв.м).

Дата и время начала подачи заявок: 01.02.2024 10:00 (МСК).

Дата и время окончания подачи заявок: 21.02.2024 10:00 (МСК).

Дата проведения торгов: 26.02.2024 10:00 (МСК).

Согласно протоколу от 22.02.2024 № 1 заседания аукционной комиссии для проведения аукционов, заявка Заявителя была отклонена от дальнейшего участия в аукционе по следующему основанию:

3175719	19.02.2024	<p>Отказать в допуске к участию в аукционе на основании пп. 4 п. 29 Приказа ФАС России от 21.03.2023 N 147/23: несоответствия заявки на участие в конкурсе или аукционе требованиям конкурсной документации либо документации об аукционе, в том числе наличия в таких заявках предложения о цене договора ниже начальной (минимальной) цены договора (цены лота).</p> <p>Обоснование:</p> <p>1) пп. 1 п. 3.5 Документации аукциона установлено «При описании выполняемых работ, их количественных и качественных характеристик Заявитель не должен использовать слова и выражения, не позволяющие однозначно определить, что требование, установленное организатором торгов, будет выполнено: «должен», «обязан», «не менее», «не более», «должно быть», «может», союзов «или», «либо», «и/или» (в отношении указываемых характеристик товаров). Заявка заявителя подана с нарушением указанных требований в отношении характеристик оборудования «холодильная витрина»: «по виду установки: напольная или настольная»; «бойлер»: «Объём: не менее 20 литров».</p> <p>2) в отношении характеристик оборудования «кофемашин» п. 1.1.5. Приложения № 3 установлена характеристика «Количество одновременно приготавливаемых напитков: не менее 2-х чашек (для предотвращения образования очереди)». Заявка заявителя предложений по указанным характеристикам не предоставлено.</p>
---------	------------	--

По мнению Заявителя, его заявка при проведении аукциона отклонена Организатором торгов неправомерно, поскольку заявка полностью соответствовала требованиям аукционной документации.

На заседании Комиссии Организатор торгов пояснил, что заявка Заявителя была отклонена ввиду несоответствия заявки на участие в аукционе требованиям конкурсной документации, а именно Заявителем не была соблюдена инструкция, установленная в документации по описанию количественных и качественных характеристик указанного оборудования.

Оценивая правомерность отклонения заявки Заявителя, Комиссия установила следующее.

В силу пункта 102 Правил проведения конкурсов и аукционов заявка на участие в аукционе подается в срок и по форме, которые установлены документацией об аукционе.

Согласно пункту 93 Правил проведения конкурсов и аукционов документация об аукционе может содержать в том числе требования к объему, перечню, качеству и срокам выполнения работ, которые необходимо выполнить в отношении государственного или муниципального имущества, права на которое передаются по договору, а также требования к качеству, техническим характеристикам товаров (работ, услуг), поставка (выполнение, оказание) которых происходит с использованием такого имущества, требования к описанию участниками аукциона поставляемого товара, его функциональных характеристик (потребительских свойств), а также его количественных и качественных характеристик, требования к описанию участниками аукциона выполняемых работ, оказываемых услуг, их количественных и качественных характеристик.

Таким образом, Правилами проведения конкурсов и аукционов определено, что Организатор торгов вправе установить в документации об аукционе требования к форме заявки, в том числе в части содержания в ней описания участниками аукциона выполняемых работ, оказываемых услуг, их количественных и качественных характеристик.

Согласно подпункту 6.1) пункта 1.6 документации заявка на участие в аукционе подается в соответствии с Правилами проведения конкурсов и аукционов и регламентом электронной площадки АО «Единая электронная торговая площадка» (<https://www.roseltorg.ru/>).

Заявка должна содержать документы и сведения, установленные разделами 2, 3 настоящей документации об аукционе.

Пунктом 3.3 документации установлено, что описание участниками аукциона выполняемых работ, их количественных и качественных характеристик должно соответствовать требованиям, установленным Организатором торгов в соответствии с п. 93 Правил проведения конкурсов и аукционов (Приложение № 3).

Приложением № 3 к документации об аукционе Заказчиком установлены требования к объему, перечню, качеству и срокам выполнения работ, которые необходимо выполнить в отношении государственного и муниципального имущества, права на которые передаются по договору, а также требования к качеству, техническим характеристикам товаров (работ, услуг), поставка (выполнение, оказание) которых происходит с использованием государственного или муниципального имущества, права на которые передаются по договору.

В пункте 1.1.5. Приложения № 3 Организатором торгов установлены требования в части ведения торговой деятельности, связанной с реализацией продуктов питания, готовых блюд в которых указано, что арендатором должно быть обеспечено оснащение оборудованием, необходимым для эффективного оказания услуг, в том числе, но не ограничиваясь:

Наименование оборудования	Количество, шт	Минимальные требования, которым должно соответствовать оборудование
холодильная витрина	Не менее 1	Тип: среднетемпературная. По виду установки: напольная или настольная. Должна обеспечивать визуальный осмотр

		продуктов, а также температурный режим, требующегося для поддержания их свежести.
холодильный стол	Не менее 1	Тип: среднетемпературный. Должен обеспечивать температурный режим, требующегося для поддержания свежести готовых блюд.
холодильный шкаф	Не менее 1	Должен быть оснащен прозрачной стеклянной дверью и внутренней подсветкой. Должен обеспечивать температурный режим, требующегося для поддержания свежести продуктов.
кофемашина	Не менее 1	Количество одновременно приготавливаемых напитков: не менее 2-х чашек (для предотвращения образования очереди)
бойлер	Не менее 1	Тип: наливной По виду установки: настольный. Объём: не менее 20 литров
тепловое оборудование для раздачи пищи	Не менее 1	Должно обеспечивать поддержание необходимой температуры готовых блюд

В соответствии с пунктом 3.4 документации Заявитель представляет описание выполняемых работ, их количественных и качественных характеристик по рекомендованной форме (Приложение № 4) или в любой удобной ему форме.

В соответствии с положениями подпункта 1 пункта 3.5 документации, при описании выполняемых работ, их количественных и качественных характеристик Заявитель не должен использовать слова и выражения, не позволяющие однозначно определить, что требование, установленное организатором торгов, будет выполнено: «должен», «обязан», «не менее», «не более», «должно быть», «может», союзов «или», «либо», «и/или» (в отношении указываемых характеристик товаров); употребление словосочетаний: «в основном», «и другое», «может быть», «предусмотрено», «не должен превышать», «не может превышать», слов «приблизительно», «ориентировочно», «допускается», «не допускается», «примерно», «около».

Таким образом, Организатором торгов установлена инструкция в части предоставления описания количественных и качественных характеристик.

Комиссия управления исследовав и проанализировав заявку Заявителя установила, что Заявитель в нарушение указанных требований подал заявку содержащую следующие характеристики оборудования:

Наименование оборудования	Количество, шт	Минимальные требования, которым должно соответствовать оборудование

холодильная витрина	Не менее 1	тип: среднетемпературная. По виду установки: напольная или настольная. обеспечит визуальный осмотр продуктов, а также температурный режим, требующийся для поддержания их свежести.
холодильный стол	Не менее 1	Тип: среднетемпературный. обеспечит температурный режим, требующийся для поддержания свежести готовых блюд.
холодильный шкаф	Не менее 1	будет оснащен прозрачной стеклянной дверью и внутренней подсветкой; обеспечит температурный режим, требующийся для поддержания свежести продуктов.
кофемашина	Не менее 1	обеспечит приготовление напитков на условиях, предотвращающих образование очереди
бойлер	Не менее 1	Тип: наливной По виду установки: настольный. Объем: не менее 20 литров
тепловое оборудование для раздачи пищи	Не менее 1	обеспечит поддержание необходимой температуры готовых блюд

То есть, при описании качественных характеристик оборудования Заявителем не были учтены установленные инструкции по заполнению таких сведений, что не соответствует положениям подпункта 1 пункта 3.5 документации.

Следовательно, у Организатора торгов имелись основания для отклонения заявки Заявителя.

Следует отметить, что Заявитель не отрицал несоответствие описания холодильной витрины, кофемашины и бойлера требованиям документации, указав, что требования, установленные Организатором торгов в части описания характеристик оборудования, не соответствуют действующему законодательству, поскольку ведение будущим арендатором торговой деятельности не обязывает его к использованию оборудования, указанного Организатором торгов в документации об аукционе. Целью проводимых торгов является определение лица, которому будет передано в аренду федеральное недвижимое имущество, закрепленное за организатором торгов на праве оперативного управления, а не удовлетворение потребностей Организатора торгов в получении комплекса услуг по организации общественного питания, предоставляемых на возмездной основе.

То есть, фактически Заявитель выражает несогласие с условиями, установленными в аукционной документации в отношении описания выполняемых работ и их количественных и качественных характеристик, после принятия участия в самой конкурентной процедуре и отклонения его заявки.

При этом в соответствии с пунктом 112 Правил проведения конкурсов и аукционов аукционная комиссия рассматривает заявки на участие в аукционе на предмет соответствия требованиям, установленным документацией об аукционе, и соответствия заявителей требованиям, установленным пунктом 23 настоящего Порядка.

Согласно пункту 29 Правил проведения конкурсов и аукционов, конкурсная или аукционная комиссия принимает решение об отклонении заявки на участие в конкурсе или аукционе, в том числе в случае несоответствия заявки на участие в конкурсе или аукционе требованиям конкурсной документации либо документации об аукционе.

Комиссия также отмечает, что Заявитель конклюдентно согласился (пункт 1 статьи 8 ГК РФ) на все условия документации в момент подачи им заявки на участие в Торгах, 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 Организатора торгов нарушений требований действующего законодательства, поскольку последний действовал в соответствии с требованиями собственной документации, которая не была оспорена Заявителем ни в административном, ни в судебном порядке.

На основании изложенного Комиссия не усматривает в действиях Организатора торгов нарушений требований законодательства при проведении Торгов.

В свою очередь 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 Организатора торгов 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 (пункт 3 статьи 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (пункт 4 статьи 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (пункт 1 статьи 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 в указанной части.

Относительно оспаривания положений документации Комиссия отмечает, что оспариваемые требования подлежали обжалованию в срок до окончания срока подачи заявок, а именно не позднее 21.02.2024 10:00 (МСК).

При этом жалоба подана Заявителем в антимонопольный орган 01.03.2024, 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 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 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 аукциона 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.

Кроме того, Заявителем не представлено доказательств, свидетельствующих об

объективной невозможности обжалования положений документации до истечения срока, отведенного на подачу заявок.

Учитывая изложенное, Комиссия приходит к выводу, что у Заявителя отсутствуют правовые основания для оспаривания положений документации после истечения срока, отведенного на подачу заявок для принятия участия в процедуре.

Аналогичная правовая позиция изложена в решении Арбитражного суда города Москвы от 31.07.2023 по делу А40-167076/23.

В этой связи у Комиссии отсутствуют правовые основания для рассмотрения дополнений к жалобе Заявителя по существу в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

В связи с чем, Комиссией принято решение об оставлении жалобы в указанной части без рассмотрения.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Заявителя на действия Организатора торгов при проведении Торгов в части оспаривания отклонения заявки — необоснованной, в части оспаривания положений документации жалобу оставить без рассмотрения.
2. Снять ограничения на размещение Торгов, наложенные письмом Московского УФАС России от 04.03.2024 № НП/8381/24.

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