

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-5506/2024 о нарушении
процедуры торгов и порядка заключения договоров

14.05.2024 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 ООО «УМС» в
лице «...», «...» «...»;

в отсутствие ООО «РТС-тендер», уведомленных надлежащим образом о дате,
времени, месте рассмотрения дела письмом Московского УФАС России от
13.05.2024 № НП/18373/24;

рассмотрев жалобу ООО «УМС» (далее - Заявитель) на действия «...» (далее —
Заказчик) при проведении «...»,

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 доводам жалобы нарушение со стороны Заказчика выразилось в неправомерной отмене оспариваемой Закупки.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения и материалы, истребованные антимонопольным органом.

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.

Согласно части 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 «...» (далее – Положение о закупке).

Как следует из материалов дела, Заказчиком «...».

Дата начала срока подачи заявок: 15.03.2024.

Дата и время окончания подачи заявок: 11.04.2024 08:00.

Дата рассмотрения первых частей заявок: 15.04.2024.

Дата рассмотрения вторых частей заявок: 19.04.2024.

Дата подведения итогов: 22.04.2024.

На участие в Закупке подано 3 заявки.

Согласно размещенному протоколу № 32413391949 от 15.04.2024 все заявки признаны соответствующими установленным требованиям документации и были допущены к оценке.

Закупка отменена по решению Заказчика 19.04.2024.

Заказчик пояснил, что в связи с выявленной технической ошибкой в Закупочной документации закупки, а именно «...».

Также Заказчик указал, что неправильное определение потребности в перечне оказываемых услуг выраженное в указании аварийного (срочного) ремонта, вместо текущего, что может привести к нецелевому использованию бюджетных средств.

Согласно пункту 1.2.1 информационной карты Закупочной документации Информация о закупке не размещается на официальном сайте единой информационной системы в соответствии с Постановлением Правительства Российской Федерации от 6 марта 2022 г. № 301 «Об основаниях неразмещения в единой информационной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд сведений о закупках товаров, работ, услуг, информации о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), с которыми заключены договоры».

Кроме того, в соответствии с пунктом 4.5.1 Положения о закупке Заказчик в условиях международных экономических санкций, введенных недружественными иностранными государствами в отношении Российской Федерации, а также в целях исполнения постановления Правительства Российской Федерации от 6 марта 2022 г. № 301 «Об основаниях неразмещения в единой информационной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных

и муниципальных нужд сведений о закупках товаров, работ, услуг, информации о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), с которыми заключены договоры» осуществляет закупки неконкурентными способами в виде неконкурентной процедуры в электронной форме с элементами конкурса и неконкурентной процедуры в электронной форме с элементами аукциона.

Пунктом 4.5.4. Положения о закупке установлено, что при осуществлении закупки в соответствии с настоящим разделом Положения о закупке, сведения о закупках не размещаются на официальном сайте.

Таким образом, Заказчик отмечает, что оспариваемая Закупка является неконкурентной процедурой, в связи с чем положения Закона о закупках, относящиеся к конкурентным процедурам, в настоящем случае не могут быть применены.

Вместе с тем Комиссия считает необходимым отметить следующее.

Как было ранее указано, 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 5 статьи 3.2 Закона о закупках Заказчик вправе отменить конкурентную закупку по одному и более предмету закупки (лоту) до наступления даты и времени окончания срока подачи заявок на участие в конкурентной закупке.

Частью 7 статьи 3.2 Закона о закупках предусмотрено, что по истечении срока отмены конкурентной закупки в соответствии с частью 5 статьи 3.2 Закона о закупках и до заключения договора заказчик вправе отменить определение поставщика (исполнителя, подрядчика) только в случае возникновения обстоятельств непреодолимой силы в соответствии с гражданским законодательством.

Комиссия отмечает, что Постановление № 301 лишь закрепляет основание для неразмещения сведений о закупке товаров, работ, услуг, информации о поставщике (подрядчике, исполнителе) в ЕИС.

Вместе с тем Постановление № 301 не указывает, что все закупки, проводимые заказчиками, в отношении которых введены санкции, являются неконкурентными.

Согласно пункту 1 части 3.1 статьи 3 Закона о закупках конкурентные закупки осуществляются, в том числе путем проведения конкурса (открытый конкурс, конкурс в электронной форме, закрытый конкурс).

Комиссией установлено, что в данном случае проводилась неконкурентная процедура в электронной форме с элементами конкурса.

В соответствии с пунктом 4.5.2 Положения о закупке неконкурентная процедура в электронной форме с элементами конкурса осуществляется в порядке, предусмотренном для конкурса в электронной форме с учетом особенностей, установленных разделом 4.5 Положения о закупке.

То есть, Комиссия считает необходимым отметить, что фактически оспариваемая Закупка проводилась по правилам конкурентной процедуры, отвечающей критериям конкурентности, установленным в части 3 статьи 3, пункте 1 части 3.1 статьи 3 Закона о закупках.

Между тем, согласно части 3 статьи 3 конкурентной закупкой является закупка, осуществляемая с соблюдением одновременно следующих условий:

1) информация о конкурентной закупке сообщается заказчиком одним из следующих способов:

- а) путем размещения в единой информационной системе извещения об осуществлении конкурентной закупки, доступного неограниченному кругу лиц, с приложением документации о конкурентной закупке;
- б) посредством направления приглашений принять участие в закрытой конкурентной закупке в случаях, которые предусмотрены статьей 3.5 настоящего Федерального закона, с приложением документации о конкурентной закупке не менее чем двум лицам, которые способны осуществить поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом такой закупки;

2) обеспечивается конкуренция 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;

3) описание предмета конкурентной закупки осуществляется с соблюдением требований части 6.1 настоящей статьи.

В рассматриваемом случае оспариваемая Закупка размещена на сайте оператора электронной площадки, а также в закрытой части ЕИС, что соответствует принципу информационной открытости закупки, установленному в пункте 1 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Таким образом, факт размещения Закупки в закрытой ЕИС не свидетельствует о неконкурентности проводимой закупки, поскольку отсутствуют доказательства, что извещение недоступно неограниченному кругу лиц, при этом обеспечена конкуренция между участниками (с учетом 3 поданных заявок), а описание предмета закупки осуществлено с соблюдением требований части 6.1 статьи 3 Закона о закупках.

Комиссия также обращает внимание, что Постановление № 301 направлено на снижение риска введения недружественными иностранными государствами санкций, в том числе вторичных, или иных мер ограничительного характера в отношении участников закупок, принимающих участие в закупках, осуществляемых такими заказчиками.

Следует отметить, что частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках и введенным на их основании постановлением Правительства РФ от 06.03.2022 № 301 предусмотрена обязанность по размещению информации о соответствующих конкурентных закрытых закупках именно на официальном сайте единой информационной системы (а не в самой единой информационной системе).

Данная позиция также подтверждается судебной практикой, в частности

Постановлением Арбитражного суда Московского округа от 10.11.2023 по делу № А40-254140/2022.

При этом оспариваемая Закупка в ЕИС фактически была размещена.

Отдельно Комиссия отмечает, что Положение о закупке не является единственным правовым актом, регламентирующим деятельность заказчиков. При проверке той или иной процедуры в административном порядке антимонопольный орган не может ограничиться исключительно проверкой соответствия обжалуемых действий разработанному заказчиком положению о закупках и закупочной документации. Законность действий заказчика при формальном соответствии проводимой процедуры требованиям собственного положения о закупках не презюмирует их соответствие действующему законодательству, в том числе специальному.

Вместе с тем Заявитель, как более слабая сторона, не должен претерпевать негативные последствия, обусловленные действиями Заказчика, в данном случае выразившиеся в отмене Закупке за пределами срока, установленного частью 5 статьи 3.2 Закона о закупках.

В свою очередь, Законом о закупках установлены общие принципы и основные требования к закупке товаров, работ, услуг именно в целях обеспечения единства экономического пространства, создания условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в части 2 статьи 1 названного Закона, в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективного использования денежных средств, расширения возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ и услуг для нужд заказчиков и стимулирования такого участия, развития добросовестной конкуренции, обеспечения гласности и прозрачности закупки, предотвращения коррупции и других злоупотреблений.

Как отмечено в постановлении Арбитражного суда Московского округа от 17.09.2015 по делу № А40-195614/14, действующим законодательством о закупках не запрещена конкретизация того или иного требования закона, однако любое отступление от названных требований должно иметь под собой объективную документально подтвержденную необходимость.

Таким образом, с учетом имеющихся в настоящее время документов и сведений, на основании конкретных фактических обстоятельств дела, Комиссия приняла решение о признании жалобы Заявителя на действия Заказчика обоснованной.

При таких обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу о несоответствии действий Заказчика требованиям, установленным пунктом 2 части 1 статьи 3, частью 5 статьи 3.2 Закона о закупках.

При этом обязательное для исполнения предписание Заказчику не выдается в связи с отменой оспариваемой Закупки.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «УМС» (ИНН: 6658506608; ОГРН: 1176658082600) на действия филиала «...» при проведении Закупки обоснованной.
2. Установить в действиях Заказчика нарушение пункта 2 части 1 статьи 3, части 5 статьи 3.2 Закона о закупках.
3. Обязательное для исполнения предписание об устранении допущенного нарушения Заказчику не выдавать.

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