

РЕШЕНИЕ

по делу № 023/07/3-2615/2024 по результатам рассмотрения жалобы на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров

04 июня 2024 года г. Краснодар

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю (далее - Краснодарское УФАС России, Управление) по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов № 2 (далее – комиссия) в составе:

с участием посредством видеоконференцсвязи представителей

в отсутствие надлежащим образом уведомленных о времени и месте рассмотрения дела представителей ООО «Э», АО «Г»,

рассмотрев жалобу общества с ограниченной ответственностью «К» (вх. № 19174-ЭП/24 от 27.05.2024) на действия (бездействие) организатора закупки - общества с ограниченной ответственностью «Г» при организации и проведении закрытых маркетинговых исследований № 162/ЗМИ/10.04.2024 на оказание услуг (выполнение работ) по техническому диагностированию и экспертизе промышленной безопасности (извещение № 32413492348 от 10.04.2024, опубликовано на сайте www.zakupki.gov.ru),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю (далее - Краснодарское УФАС России) поступила жалоба общества с ограниченной ответственностью «К» (вх. № 19174-ЭП/24 от 27.05.2024) на действия (бездействие) организатора закупки - общества с ограниченной ответственностью «Г»

при организации и проведении закрытых маркетинговых исследований № 162/ЗМИ/10.04.2024 на оказание услуг (выполнение работ) по техническому диагностированию и экспертизе промышленной безопасности (извещение № 32413492348 от 10.04.2024, опубликовано на сайте www.zakupki.gov.ru).

Информация о рассмотрении жалобы размещена на официальном сайте Краснодарского УФАС России www.krasnodar.fas.gov.ru.

Рассмотрение жалобы состоялось 04 июня 2024 года в 17 часов 30 минут (мск) посредством видеоконференцсвязи.

Согласно доводам жалобы заказчик необоснованно отклонил заявку заявителя, а также нарушил принципы, установленные в части 1 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» установив показатель нестоимостного критерия наличие сертификата СДС «Г».

Заказчик доводам жалобы возражает, считает их несостоятельными, просит признать жалобу необоснованной; письменная позиция заказчика приобщена к материалам дела.

Заслушав доводы и пояснения сторон, проанализировав поступившие материалы, комиссия Краснодарского УФАС России установила следующее.

В соответствии с частью 1 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора 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 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

При этом 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.

10.04.2024 заказчиком на сайте ЕИС <https://zakupki.gov.ru> опубликовано извещение № 32413492348 о проведении закрытых маркетинговых исследований № 162/ЗМИ/10.04.2024 на оказание услуг (выполнение работ) по техническому диагностированию и экспертизе промышленной безопасности.

Согласно извещению

дата начала срока подачи заявок - 10.04.2024;

дата и время окончания срока подачи заявок (по местному времени заказчика) - 18.04.2024 09:59;

дата подведения итогов - 15.05.2024 14:00;

начальная цена - 60 811 200,00 руб. с НДС (50 676 000,00 без НДС).

оператор электронной площадки - ООО «Э».

Согласно части 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон 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 определения и обоснования начальной (максимальной) цены договора, цены договора, заключаемого с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком), включая порядок определения формулы цены, устанавливающей правила расчета сумм, подлежащих уплате заказчиком поставщику (исполнителю, подрядчику) в ходе исполнения договора (далее - формула цены), определения и обоснования цены единицы товара, работы, услуги, определения максимального значения

цены договора, порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Как следует из 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.

Согласно пункту 1.1.1 Документации о закрытых маркетинговых исследований (далее - Документация) настоящие закрытые маркетинговые исследования в электронной форме являются неконкурентным способом закупки и проводятся в соответствии с разделом 14 Положения о закупках товаров, работ, услуг Заказчика в электронной форме.

В соответствии с пунктом 1.2.2 Документации Заказчик — юридическое лицо, для обеспечения нужд которого осуществляется закупка (п. 4.1.1 информационной карты).

Согласно пункту 4.1.1 информационной карты заказчиком является АО «Г».

Организатор закрытых маркетинговых исследований — ООО «Г», осуществляющее организацию и проведение Закрытых маркетинговых исследований в интересах Заказчика (пункт 1.2.3 Документации).

Документом, регламентирующим закупочную деятельность заказчика, является Положение о закупках товаров, работ, услуг АО «Г», утвержденное решением Совета директоров АО «Г» (Протокол №34 от 11.05.2023 г.) (далее - Положение о закупках).

Комиссией при рассмотрении довода жалобы № 1 установлено следующее.

ООО «К» подало заявку на участие в закрытых маркетинговых исследованиях, заявка зарегистрирована 19.04.2024 под № 2.

Согласно итоговому протоколу от 15.05.2024 № 22/02-34/162-2 заявка Участника 2 (ООО «К») отклонена по причине «Не соответствует, п. 3 раздела 1 методики анализа, рассмотрения и оценки заявок участников Маркетинговых исследований и п. 1.5.2 документации о Маркетинговых исследованиях».

Комиссией установлено, что в составе заявки ООО «К» предоставило Справку о кадровых ресурсах по Форме 4, Согласие на обработку и передачу персональных данных работников.

Согласно письменным возражениям на жалобу (вх. № 20067-ЭП/24 от 31.05.2024) в представленных ООО «К» в составе заявки документах содержатся сведения о К и П (пункт 13-14 Формы 4).

При проверке представленных документов организатором закупки установлено, что согласия на обработку персональных данных (Форма 2.2) указанных физических лиц от 15.04.2024 содержат недостоверные сведения, а именно недействительные паспорта, что свидетельствует, как указывает организатор закупки, на отсутствие согласия указанных физических лиц на обработку их персональных данных.

Согласно пункту 14.4.13 Положения о закупках документация о маркетинговых исследованиях в электронной форме должна содержать сведения о праве Комиссии по маркетинговым исследованиям отклонять заявки на участие в маркетинговых исследованиях в случае их несоответствия требованиям, установленным документацией о маркетинговых исследованиях в электронной форме, с указанием перечня допустимых оснований для такого отклонения.

В соответствии с пунктом 1.5.2 Документации при выявлении недостоверных сведений в представленной Участником заявке на участие в Закрытых маркетинговых исследованиях, несоответствия Участника, материалов, предоставленных в заявке Участника Закрытых маркетинговых исследований, требованиям, установленным настоящей Документацией, Организатор сообщает соответствующие сведения Комиссии. Комиссия вправе отклонить заявку такого Участника в порядке, установленном п. 2.11.3 настоящей Документации.

Решение об отклонении заявок участников Закрытых маркетинговых исследований принимается в соответствии с требованиями раздела 1 «Методика анализа, рассмотрения и оценки заявок на участие в Закрытых маркетинговых исследованиях» (пункт 2.11.3 Документации).

Согласно пункту 2.9.3 Документации анализ, рассмотрение и оценка заявок на участие в Закрытых маркетинговых исследованиях проводится в соответствии с Приложением 3 «Методика анализа, рассмотрения и оценки заявок на участие в Закрытых маркетинговых исследованиях».

Согласно пункту 3 Раздела 1 Методики анализа, рассмотрения и оценки заявок на участие в Закрытых маркетинговых исследованиях к участникам закупки предъявляется требование наличия документов, определенных Документацией о закупке, и отсутствие в таких

документах недостоверных сведений об участнике закупки (привлекаемых субподрядчиках/ субпоставщиках/ соисполнителях) или о закупаемых товарах (работах, услугах).

Комиссия Краснодарского УФАС России отмечает, что сама по себе информация о недействительных паспортах физических лиц (работников заявителя), содержащаяся в согласиях на обработку персональных данных, непосредственно не относится к сведениям об участнике либо к сведениям о закупаемом товаре, поименованной в пункте 3 раздела 1 Методики анализа, рассмотрения и оценки заявок на участие в Закрытых маркетинговых исследованиях. В этой связи несоответствие данной информации действительности самостоятельным основанием для отклонения заявки участника с учетом требований пунктов 1.5.2, 2.9.3, 2.11.2 Документации, пункте 3 раздела 1 Методики анализа, рассмотрения и оценки заявок на участие в Закрытых маркетинговых исследованиях не является.

В то же время, информация о недействительных паспортах работников организации требует уточнения заказчиком, поскольку может указывать на недостоверные сведения относительно наличия кадрового персонала и на недобросовестное поведения участника закупки.

Исходя из правовой позиции Верховного Суда Российской Федерации, изложенной в постановлении от 24.02.2005 № 3 «О судебной практике по делам о защите чести и достоинства граждан, а также деловой репутации граждан и юридических лиц», не соответствующими действительности сведениями являются утверждения о фактах или событиях, которые не имели места в реальности во время, к которому относятся оспариваемые сведения.

Комиссия отмечает, что согласно пункту 5 статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации добросовестность участников гражданских правоотношений и разумность их действий предполагаются.

Таким образом, презюмируется добросовестность участника процедуры по представлению документов, пока не доказано иное, то есть несоответствие или недостоверность указанных участником в заявке сведений, не выявлены и не доказаны лицом, сомневающимся в достоверности таких сведений.

Применительно к рассматриваемым обстоятельствам установлено, что пунктом 3.5 Инструкции по подготовке заявок на участие в закрытых маркетинговых исследованиях установлено, что в составе заявки участником необходимо представить:

- Согласие на обработку и передачу своих персональных данных (в соответствии с Федеральным законом № 152-ФЗ от 27.07.2006 «О персональных данных») (Форма 2.2). Участник должен предоставить согласие на обработку персональных данных всех физических лиц, сведения о которых содержатся в составе Заявки.

- Справка о кадровых ресурсах Участника (Форма 4).

При этом, согласно Разделу 2 Методики анализа, рассмотрения и оценки заявок на участие в Закрытых маркетинговых исследованиях оценка заявок участников проводится по стоимостному и нестоимостному критерию. Одним из показателей нестоимостного критерия является наличие кадровых ресурсов. При этом подлежит проверке количество имеющихся у Участника на момент подачи Заявки подтвержденных кадровых ресурсов (специалистов (работников)), требуемых для поставки товара (выполнения работ, оказания услуг) в соответствии с Технической частью документации, и указанных в Справке о кадровых ресурсах (Форма 4).

При отсутствии Справки о кадровых ресурсах (Форма 4) в составе заявки Участнику присваивается 0 баллов ($B = 0$). В случае не корректного заполнения Формы 4 информация, указанная в соответствующей строчке Формы 4, не принимается учету при подсчете баллов по данному показателю.

Комиссией установлено, что в Справке о кадровых ресурсах (пункт 13-14 Формы 4) заявителем представлены сведения о К и П. В подтверждение указанной информации представлены трудовые договоры, заключенные с указанными лицами.

Кроме того, установлено, что паспортные данные, указанные К. и П в согласии на обработку и передачу персональных данных соответствуют паспортным данным, указанным в трудовых договорах, представленных заявителем в составе заявки в качестве подтверждения наличия необходимых кадровых ресурсов.

Документов и сведений, свидетельствующих о недостоверности информации о наличии трудовых отношений между К, П. и ООО «К» на момент подачи заявки в материалы дела не представлены, организатором закупки указанный факт также не отрицается.

Заявителем в материалы дела № 023/07/3-2615/2024 представлены объяснительные К и П с приложением копий страниц действительных паспортов, содержащих сведения о ранее выданных паспортах, совпадающих со сведениями указанными К. и П. в согласиях на обработку и передачу их персональных данных.

Таким образом, установлено, что ООО «К» в составе заявки представлены достоверные, соответствующие действительности сведения о кадровых ресурсах, в том числе о наличии трудовых отношений с К., П.

Сведения на неактуальные паспортные данные указанных работников в согласиях на обработку персональных данных является следствием ошибки, допущенной данным работниками, и не может быть расценена как недобросовестное поведения участника закупки, имеющее своей целью введение заказчика в заблуждение относительно предлагаемого товара (работы, услуги).

Согласно пункту 2.9.8 Документации организатор вправе не обращать внимания на мелкие недочеты, несоответствия и погрешности, которые не оказывают существенного влияния на условия, предлагаемые Участником и на возможности Участника, связанные с выполнением обязательств по договору.

Согласно части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, отсутствия ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

Аналогичные нормы также отражены в пункте 1.1.3 Положения о закупках.

На основании изложенного, в действиях организатора закупки по отклонению заявки ООО «К» имеются нарушения части 1 статьи 3 Закона о закупках, пункта 1.1.3 Положения о закупках.

Таким образом, комиссия приходит к выводу об обоснованности довода жалобы и необходимости выдачи организатору закупки предписания о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка проведения торгов с учетом выявленных нарушений.

По вопросу рассмотрения довода жалобы № 2 комиссия сообщает следующее.

Частью 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции установлено, что 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.

Кроме того, согласно позиции ФАС России жалоба на положения документации о закупке может быть направлена любым лицом в антимонопольный орган до окончания срока подачи заявок на участие в закупке (Письмо от 25 июня 2019 года № МЕ/53183/19). Также на основании письма ФАС России от 01.02.2023 № СП/24532/23 после окончания срока подачи заявок на участие в торгах жалоба может быть подана только на порядок размещения информации о проведении торгов, а также на порядок подачи заявок на участие в торгах.

В соответствии с извещением срок окончания подачи заявок на участие в маркетинговых исследованиях — 18.04.2024.

Таким образом, жалоба ООО «К» (вх. № 19174-ЭП/24 от 27.05.2024) направлена в Краснодарское УФАС России после окончания срока подачи заявок на участие в маркетинговых исследованиях.

На основании вышеизложенного, доводы жалобы ООО «К» на положения аукционной документации не подлежат рассмотрению комиссией антимонопольного органа по существу.

Согласно статье 10 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) не допускается 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).

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 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).

На основании изложенного, комиссия Краснодарского УФАС России принимает решение оставить довод № 2 жалобы без рассмотрения.

Согласно части 10 статьи 3 Закона о закупках любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», с учетом особенностей, установленных настоящей статьей, действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки. Обжалование осуществляется в следующих случаях:

- 1) 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;
- 2.1) нарушение оператором электронной площадки при осуществлении закупки товаров, работ, услуг требований, установленных настоящим Федеральным законом;
- 3) неразмещение в единой информационной системе положения о закупке, изменений, внесенных в указанное положение, информации о закупке, информации и документов о договорах, заключенных заказчиками по результатам закупки, а также иной информации, подлежащей в соответствии с настоящим Федеральным законом размещению в единой информационной системе, или нарушение сроков такого размещения;
- 4) предъявление к участникам закупки требований, не предусмотренных документацией о конкурентной закупке;
- 5) осуществление заказчиками закупки товаров, работ, услуг в отсутствие утвержденного и размещенного в единой информационной системе положения о закупке и без применения положений Федерального закона от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», предусмотренных частью 8.1 настоящей статьи, частью 5 статьи 8 настоящего Федерального закона, включая нарушение порядка применения указанных положений;
- 6) неразмещение в единой информационной системе информации или размещение недостоверной информации о годовом объеме закупки, которую заказчики обязаны осуществить у субъектов малого и среднего

предпринимательства.

В данном случае, у комиссии имелись, предусмотренные частью 10 статьи 3 Закона о закупках основания для принятия к рассмотрению жалобы ООО «К» в порядке, установленном в статье 18.1 Закона о защите конкуренции.

Исходя из изложенного, руководствуясь частью 20 статьи 18.1, подпунктом «а» пункта 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу общества с ограниченной ответственностью «К» (вх. № 19174-ЭП/24 от 27.05.2024) на действия (бездействие) организатора закупки - общества с ограниченной ответственностью «Г» при организации и проведении закрытых маркетинговых исследований № 162/ЗМИ/10.04.2024 на оказание услуг (выполнение работ) по техническому диагностированию и экспертизе промышленной безопасности (извещение № 32413492348 от 10.04.2024, опубликовано на сайте www.zakupki.gov.ru) обоснованной.
2. Выдать организатору закупки - ООО «Г» предписание о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка проведения торгов.
3. Передать материалы дела должностному лицу для возбуждения дела об административном правонарушении по факту нарушения процедуры обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов.

Решение и предписание могут быть обжалованы в Арбитражный суд Краснодарского края в течении трех месяцев со дня их вынесения.