

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-1158/2021 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

02.02.2021 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе: рассмотрев жалобу ООО «Линкком-Сервис» (далее также — Заявитель; Общество) на действия ГБУ «Ритуал» (далее также - Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме на оказание услуг по замене фискального накопителя, ремонту и техническому сопровождению контрольно-кассового оборудования (реестровый № 32009617068, далее — Закупка),

в соответствии со ст. 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, 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.

Заявитель в жалобе указывает, что Заказчиком фактически не было исполнено предписание по делу № 077/07/00-20569/2020. При этом Заявитель указывает, что Заказчику надлежало внести изменения в Закупочную документацию с учетом решения Комиссии, установив 3-х кратный (от НМЦД) размер опыта и 10-ти кратное количество (от необходимого) персонала для получения максимального количества баллов — по 20 за каждый неценовой критерий оценки.

Вместе с тем, Заявитель указывает, что согласно протоколу от 16.01.2021 победителем Закупки стало ООО «НАВОЛОК», при чем исключительно благодаря неценовому критерию — 40 человек инженерно-технических специалистов против 29 человек у ООО «ЛИНККОМ-СЕРВИС», при этом по ценовому критерию оценки заявок участников Закупки Заявитель повторно предложил наилучшее условие, набрав 60 баллов из возможных.

В данном доводе Заявитель также указал, что Заказчиком не были внесены изменения в Закупочную документацию касательное кодов ОКПД 2.

В силу абзаца «а» подпункта 3.1 пункта 2 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган выдает организатору торгов, оператору электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, продавцу государственного или муниципального имущества, организатору продажи обязательные для исполнения предписания о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации и проведения торгов, продажи государственного или муниципального имущества, порядка заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися, в том числе предписания об отмене протоколов, составленных в ходе проведения торгов, о внесении изменений в документацию о торгах, извещение о проведении торгов, об аннулировании торгов.

Комиссией Московского УФАС России (далее – Комиссия) было принято решение по делу № 077/07/00-20569/2020 о признании жалобы обоснованной, вместе с тем, Заказчику было выдано обязательное к исполнению предписание следующего содержания:

1. Заказчику отменить протоколы, составленные в ходе проведения Закупки.
2. Заказчику вернуть участникам Закупки ранее поданные заявки с уведомлением о прекращении действия данных заявок и о возможности подать новые заявки на участие в Закупки

3. Заказчику внести изменения в Закупочную документацию с учетом решения Комиссии от 01.12.2020 по делу № 077/07/00-20569/2020.
4. Заказчику продлить срок приема заявок на участие в Закупке таким образом, чтобы он составлял не менее десяти дней с момента размещения информации о внесении изменений в Закупочную документацию до даты окончания приема заявок
5. Заказчику назначить новую дату окончания подачи заявок, дату рассмотрения заявок, дату подведения итогов Закупки с учетом решения Комиссии от 01.12.2020 по делу № 077/07/00-20569/2020,
6. Заказчику разместить информацию о вышеуказанных изменениях в Единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru в сети Интернет.
7. Заказчику завершить процедуру Закупки в соответствии с положениями Гражданского кодекса Российской Федерации.
8. Заказчику исполнить настоящее предписание в срок до 22.02.2021.
9. Заказчику о выполнении настоящего предписания сообщить в адрес Московского УФАС России в срок до 24.02.2021 с приложением подтверждающих документов.

При этом Комиссия отмечает, что согласно решению по делу № 077/07/00-20569/2020 в действиях Заказчика были выявлено нарушение в части отсутствия условий аналогичности опыта участника предмету закупки при установлении соответствующего критерия, вместе с тем, в части ОКПД, Комиссией не были установлены нарушения, так как ОКПД не является критерием аналогичности.

Вместе с тем Комиссия в решении пояснила, что документация будет отвечать принципам, установленным в части 1 статьи 3 Закона о закупках в случае указания четких, однозначных критериев аналогичности договоров, принимаемых в качестве аналогичных, для возможности их соотнесения с предметом закупки, что позволит потенциальным участникам сделать выводы о перспективах целесообразности участия в такой процедуре с учетом специфики рынка оказываемых услуг.

Таким образом, Комиссия изучив представленные документы и сведения, установила, что предписание антимонопольного органа было исполнено в соответствии с решением.

Так, данный довод жалобы Заявителя признается необоснованным.

Также Заявитель в жалобе указывает, что Заказчиком нарушены права участников при определении даты окончания срока подачи заявок на 11.01.2021 в 10:00, в связи с чем участники Закупки не могли подать запросы.

Согласно пункту 8 Информационной карты в течение трех рабочих дней с даты поступления запроса, заказчик осуществляет разъяснение положений документации о конкурентной закупке и размещает их в ЕИС с указанием предмета запроса, но без указания участника такой закупки, от которого поступил указанный запрос.

При этом заказчик вправе не осуществлять такое разъяснение в случае, если указанный запрос поступил позднее чем за три рабочих дня до даты окончания срока подачи заявок на участие в такой закупке.

Вместе с тем, Комиссия отмечает, что 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 Заказчика 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.

Заявителем не были представлены документы и сведения подтверждающие попытки подать запрос на разъяснения, а также не было доказано как нарушаются его права установлением таких сроков подачи заявок, в связи с чем, Комиссия признает указанный довод жалобы необоснованным.

Также Заявитель в жалобе указывает на нарушения в части установленных положений Закупочной документации.

Согласно Извещению дата окончания подачи заявок — 11.01.2021 в 10:00.

В ходе заседания Комиссией установлено, что ООО «Линкком-Сервис» является участником процедуры.

Таким образом, ООО «Линкком-Сервис», приняв участие в процедуре, подало жалобу 22.01.2021 на оспаривание действий Заказчика в части документации с нарушением требований Закона о закупках, с условиями которой конклюдентно согласился.

Более того, жалоба на положения документации подана Заявителем после размещения протокола оценки и сопоставления заявок на участие в процедуре.

Из вышеизложенного следует, что доводы жалобы фактически сводятся на оспаривание положений документации, на наличие которых Заявитель указал исключительно после отклонения его заявки.

При таких обстоятельствах, учитывая, что дата окончания подачи заявок на участие в процедуре определена Заказчиком на 11.01.2021, Комиссия отмечает, что оспариваемые Заявителем положения документации, которые, по его мнению, ограничивают конкуренцию, подлежали обжалованию до окончания срока подачи заявок, а именно не позднее 11.01.2021.

В противном случае реализация такого права за пределами окончания срока

подачи заявок необоснованно затрагивает права и законные интересы иных участников закупочной процедуры, которые подали заявки в соответствии с условиями документации.

Согласно статье 10 Гражданского кодекса Российской Федерации, 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 осуществление гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

Как было указано ранее, участник, подавая заявку на участие в процедуре, конклюдентно соглашается с требованиями документации, в связи с чем презюмируется позиция участника о признании таких условий соответствующими требованиям законодательства Российской Федерации.

При таких обстоятельствах, обжалование участником положений документации после окончания срока подачи заявок свидетельствует о злоупотреблении своим правом на обжалование процедуры.

Кроме того, на заседании Комиссии представителем Заявителя не представлено доказательств, свидетельствующих об объективной невозможности подачи жалобы 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.

Таким образом, доводы жалобы направленные на оспаривание положений Закупочной документации признаются Комиссией необоснованными.

Комиссия, руководствуясь ч. 20 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Линкком-Сервис» (ИНН 7721603174, ОГРН 1077762545629) на действия ГБУ «Ритуал» (ИНН 7743096224, ОГРН 1157746320555) при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмом Московского УФАС России от 01.02.2021 № ЕИ/5409/21, от 25.01.2021 № ЕИ/3738/21.

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