

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-7242/2023 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров
13.06.2023 г. Москва

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

<...>

при участии посредством видеоконференцсвязи ООО «Сибтрэвел», АО «ТД РЖД»,

рассмотрев жалобу ООО «Сибтрэвел» (далее — Заявитель, Общество) на действия АО «ТД РЖД» от имени АО «СКППК» (далее — Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на оказание услуг по уборке вагонов и офисного здания (реестровый № 32312346306, далее — Закупка), перенаправленная письмом ФАС России исх. от 26.05.2023 № 28/41539/23,

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.

По мнению Заявителя, нарушение его прав и законных интересов со стороны Заказчика выразилось в неправомерном отклонении заявки Заявителя от дальнейшего участия в конкурентной процедуре, а также в установлении ненадлежащего порядка оценки заявок.

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.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам 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.

Заявителем оспаривается правомерность действий Заказчика по отклонению его заявки от дальнейшего участия в Закупке, поскольку указанная заявка была подана в полном соответствии с требованиями Закупочной документации.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, указав, что заявка Заявителя не соответствовала требованиям Закупочной документации, а равно действия по отклонению такой заявки являются правомерными.

Изучив материалы дела, Комиссия установила следующее.

Извещение о проведении Закупки с начальной (максимальной) ценой договора в размере 112 792 385,94 руб. размещено в Единой информационной системе в сфере закупок (<https://zakupki.gov.ru>) - 28.04.2023.

Дата и время окончания срока подачи заявок (по местному времени заказчика) - 15.05.2023 09:00.

Дата рассмотрения первых частей заявок — 16.05.2023.

Дата рассмотрения вторых частей заявок — 19.05.2023.

Дата подведения итогов — 19.05.2023.

В соответствии с протоколом рассмотрения вторых частей заявок на участие № ТД-882/23/2 от 22.05.2023 заявка Общества (порядковый номер - 6187) отклонена от участия в Закупках со следующим обоснованием: «на основании пунктов 3.9.4.1, 3.9.4.4 документации о закупке в связи с несоответствием требованиям пунктов 3.1.2, 3.4.9, 3.17.8.6 документации о закупке, а также пункту 5 статьи 3.3.

Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», согласно которому электронные документы участника конкурентной закупки в электронной форме должны быть подписаны усиленной квалифицированной электронной подписью (далее — электронная подпись) лица, имеющего право действовать от имени участника конкурентной закупки в электронной форме, при этом фактически электронные документы участника закупки подписаны электронной подписью лица, не являющегося единоличным исполнительным органом общества на момент подачи заявки, а также в составе заявки участника отсутствует копия документа, подтверждающего полномочия данного лица действовать от имени участника закупки (участник закупки является обществом с ограниченной ответственностью, в соответствии с пунктом 1 части 3 статьи 40 Федерального закона от 08.02.1998 № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» только единоличный исполнительный орган общества без доверенности может действовать от имени общества, в том числе представлять его интересы и совершать сделки)».

Согласно пункту 5 части 19.1 статьи 3.4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке заказчик вправе установить обязанность представления копии документа, подтверждающего полномочия лица действовать от имени участника конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства, за исключением случаев подписания заявки:

а) индивидуальным предпринимателем, если участником такой закупки является индивидуальный предприниматель;

б) лицом, указанным в едином государственном реестре юридических лиц в качестве лица, имеющего право без доверенности действовать от имени юридического лица, если участником такой закупки является юридическое лицо.

Согласно пункту 3.4.9 Закупочной документации электронные документы участника конкурса, заказчика, оператора ЭТЗП должны быть подписаны усиленной квалифицированной электронной подписью (далее - электронная подпись) лица, имеющего право действовать от имени соответственно участника конкурса, заказчика, оператора электронной площадки.

Во второй части заявки должна быть представлена копия документа, подтверждающего полномочия лица действовать от имени участника (п. 3.17.8.6 Закупочной документации).

Заявителем была подана заявка на участие в Закупке, подписанная <...>, являющимся действующим сотрудником ООО «Сибтрэвел».

При этом Заявитель указал, что в составе заявки была представлена доверенность №05/Н от 21.07.2022 на <...>, содержащая полномочия со сроком действия до 21.07.2023.

Вместе с тем, в соответствии с выпиской из ЕГРЮЛ в отношении ООО «Сибтрэвел», лицом, имеющим право действовать от имени юридического лица без доверенности является только директор ООО «Сибтрэвел» - <...>

Кроме того, в соответствии с пунктом 21.3 устава ООО «Сибтрэвел», утвержденного решением единственного участника от 20.04.2020, только директор

вправе действовать от имени ООО «Сибтрэвел» без доверенности, в том числе представлять его интересы, совершать сделки, а также выдавать доверенности на право представительства от имени ООО «Сибтрэвел».

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 17.2. Федерального закона от 06.04.2011 № 63-ФЗ «Об электронной подписи» (далее – Закон об электронной подписи) применяется квалифицированная электронная подпись юридического лица, квалифицированный сертификат которой выдается удостоверяющим центром федерального органа исполнительной власти, уполномоченного на осуществление государственной регистрации юридических лиц, в установленном уполномоченным федеральным органом порядке с указанием в качестве владельца квалифицированного сертификата также лица, уполномоченного действовать без доверенности. Указанный в настоящем пункте порядок должен включать в себя в том числе возможность идентификации заявителя без его личного присутствия с использованием квалифицированной электронной подписи при наличии действующего квалифицированного сертификата.

Пунктом 2 части 1 указанной статьи предусмотрено, что в случае, если от имени юридического лица действует его представитель (физическое лицо, индивидуальный предприниматель или иное юридическое лицо), уполномоченный действовать от имени юридического лица на основании доверенности, выданной юридическим лицом в соответствии с гражданским законодательством Российской Федерации, электронный документ подписывается квалифицированной электронной подписью такого представителя юридического лица. Одновременно представляется доверенность от имени юридического лица. Данная доверенность, выданная в электронной форме от имени юридического лица, должна быть подписана квалифицированной электронной подписью, указанной в пункте 1 настоящей части, или квалифицированной электронной подписью лица, которому выдана доверенность с правом передоверия, или квалифицированной электронной подписью нотариуса в случае, если доверенность, в том числе доверенность, выданная в порядке передоверия, удостоверена нотариусом.

Представление доверенности осуществляется посредством ее включения в пакет электронных документов, если иной порядок представления такой доверенности не предусмотрен соглашениями при взаимодействии юридических лиц между собой или с индивидуальными предпринимателями, физическими лицами или нормативными правовыми актами федеральных органов исполнительной власти, принятыми в соответствии с требованиями к указанным соглашениям или нормативным правовым актам, которые вправе устанавливать Правительство Российской Федерации.

Ссылка Заявителя на то обстоятельство, что до 31.08.2023 допускается не применять машиночитаемую доверенность, не исключает необходимости подтверждения полномочий на представителя ООО «Сибтрэвел» <...> в общем порядке.

В свою очередь, Заявитель настаивал на том, что в составе заявки, поданной на участие в Закупке, содержалась доверенность на <...> (в 6-ой архивной папке).

С целью всестороннего, объективного рассмотрения жалобы Заявителя, Комиссией Управления было принято решение о направлении запроса в адрес АО

«Сбербанк-АСТ» (место проведения Закупки) о представлении заявки Общества.

Из представленный оператором ЭТП АО «Сбербанк-АСТ» материалов следует, что вторая часть заявки Общества была представлена в виде 5 архивированных папок (загружены 13.05.2023). Осуществив проверку заявки Общества, Комиссия установила, что в данных материалах отсутствует доверенность на <...>

В соответствии с частью 6 статьи 3 Закона о закупках не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке.

Заявителем обоснований и объективных доказательств наличия в действиях заказчика нарушений Закона о закупках, 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 (п. 3 ст. 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (п. 4 ст. 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (п. 1 ст. 10 ГК РФ).

При таких обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу о наличии у Заказчика правовых оснований для отклонения заявки Общества от дальнейшего участия в Закупке и признает данный довод жалобы не обоснованным.

Также Заявителем оспаривается установленный в Закупочной документации порядок оценки.

Так, Заявитель указывает на несоответствие Положению о закупке Заказчика критериев оценки участников – «Опыт оказания услуг» и «Квалификация персонала», по которым оценивается штатная численность участника закупки.

Заказчик ходатайствовал об оставлении жалобы Заявителя в данной части без рассмотрения в связи с пропуском сроком на обжалование положений Закупочной документации.

Удовлетворяя заявленное ходатайство, Комиссия считает необходимым отметить следующее.

В письме ФАС России от 25.06.2019 № ME/53183/19 указано, что жалоба на положения документации о закупке может быть направлена любым лицом в

антимонопольный орган до окончания срока подачи заявок на участие в закупке.

Таким образом, Комиссия отмечает, что оспариваемые Заявителями действия Заказчика подлежали обжалованию до окончания срока подачи заявок, а именно до 09.00 15.05.2023.

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 закупочной документации.

Согласно статье 10 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 жалоба Заявителя поступила в антимонопольный орган 26.05.2023, то есть за пределами срока приема заявок на участие в Закупке.

Запросов на разъяснения оспариваемых положений Закупочной документации в срок до окончания приема заявок в адрес Заказчика не поступало.

Кроме того, Заявитель, в момент подачи им заявки на участие в Закупке, конклюдентно согласился (п. 1 ст. 8 ГК РФ) на все условия документации, в связи с чем презюмируется, что условия проведения конкурентной процедуры ему ясны и понятны.

Учитывая изложенное, обжалование Заявителями положений закупочной документации после окончания срока подачи заявок не подлежит рассмотрению антимонопольным органом в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Резюмируя изложенное, довод жалобы Заявителя о несогласии с положениями Закупочной документации оставлен Комиссией без рассмотрения ввиду пропуска сроков на обжалование соответствующих действий.

Руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, письмом ФАС России от 25.06.2019 № МЕ/53183/19, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Сибтрэвел» (ИНН: 1901136263) на действия АО «ТД РЖД» от имени АО «СКППК» (ИНН 6162051289) при проведении Закупки необоснованной в части отклонения заявки, в остальной части — оставить без рассмотрения.
2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмами Московского УФАС России от 31.05.2023 № НП/21893/23, от 08.06.2023 № НП/23299/23.

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