

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-22031/2021 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

13.12.2021

г. Москва

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

при участии посредством видеоконференцсвязи представителя ФГАУ «Федеральная дирекция спортмероприятий»,

в отсутствие представителей ООО «Плацебо», извещенных надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 09.12.2021 № НП/75538/21,

рассмотрев жалобу ООО «Плацебо» (далее - Заявитель) на действия ФГАУ «Федеральная дирекция спортмероприятий» (далее - Заказчик) при проведении запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на оказание услуг по организации и проведению торжественной церемонии открытия, закрытия и награждения участников Фестиваля чемпионов Всероссийского физкультурно-спортивного комплекса «Готов к труду и обороне» (ГТО) «ИГРЫ ГТО» (реестровый № 32110814159) (далее - Закупка),

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.

Согласно части 16 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, рассмотрение жалобы по существу осуществляется комиссией антимонопольного органа. Неявка лиц, надлежащим образом уведомленных (уведомленных посредством направления антимонопольным органом уведомления, предусмотренного частью 11

настоящей статьи) о времени и месте рассмотрения жалобы по существу, не является препятствием для такого рассмотрения.

Рассмотрение жалобы проводилось в дистанционном режиме посредством видеоконференцсвязи.

Инструкция по подключению и использованию системы TrueConf размещена на официальном сайте Московского УФАС России по ссылке: <https://moscow.fas.gov.ru/page/17962>.

В уведомлении о принятии жалобы к рассмотрению содержалась информация о том, что в случае отсутствия технической возможности, а также при наличии иных объективных причин невозможности рассмотрения жалобы посредством видеоконференцсвязи, стороны вправе подать ходатайство об очном рассмотрении жалобы, оформленное надлежащим образом. Указанное ходатайство должно быть направлено не позднее 15:00 (по московскому времени) рабочего дня, предшествующего дню рассмотрения жалобы на электронные почты to77@fas.gov.ru, to77-torgi.mufas@fas.gov.ru.

Заявлений о невозможности подключения к сеансу, а также возражений относительно рассмотрения жалобы посредством видеоконференцсвязи от лиц, участвующих в деле, которым направлялось уведомление о принятии жалобы к рассмотрению в Управление не поступало.

Таким образом, учитывая, что указанные лица надлежащим образом извещены о способе рассмотрения жалобы заблаговременно, Комиссия Московского УФАС считает возможным провести дистанционное рассмотрение жалобы в отсутствие представителей Заявителя.

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 требованиями пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о Закупках.

Согласно доводам жалобы, заявка Заявителя неправомерно отклонена от дальнейшего участия в процедуре, поскольку его заявка полностью соответствовала требованиям документации.

Также Заявитель выражает несогласие с положением Закупочной документации.

Представитель Заказчика 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.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 г. N 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 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.

Согласно 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.

Комиссией установлено, что 12.11.2021 Заказчик на сайте Единой электронной торговой площадки, а также на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (<http://zakupki.gov.ru>) (далее – ЕИС), разместил информацию о при проведении запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на оказание услуг по организации и проведению торжественной церемонии открытия, закрытия и награждения участников Фестиваля чемпионов Всероссийского физкультурно-спортивного комплекса «Готов к труду и обороне» (ГТО) «ИГРЫ ГТО» (реестровый № 32110814159) (далее – запрос предложений, процедура).

Согласно Протоколу рассмотрения первых частей заявок от 24.11.2021 № 12/2021 Заявителю отказано в допуске к участию в закупочной процедуре на основании несоответствия заявки по составу, содержанию и оформлению.

Разделом 3 Закупочной документации установлены требования к оформлению документов:

Заявка оформляется по форме, установленной в Приложении 1 к разделу 5 документации о закупке. В заявке (часть первая) для каждого

наименования должны быть указаны конкретные модель (производитель) и марка используемого оборудования и материалов. Документы предоставляются в форме электронных документов (отдельными файлами с названиями, соответствующими перечню документов, предоставляемых участником закупки в составе заявки) в соответствии с регламентом электронной площадки. В электронный вид приводятся оригиналы всех документов, если иное прямо не указано в отношении какого-либо документа. Загружаемые файлы подписываются ЭЦП участника закупки.

Приложением 1 к разделу 5 документации о закупке установлена форма по заполнению первой части заявки:

Заявка (часть первая)

предлагаем оказать услуги, характеристики которых указаны в таблице
1

1.	Наименование услуг:
2.	Описание услуг:
3.	Место оказания услуг:
4.	Качество и безопасность услуг:
5.	Срок гарантий качества услуг:
6.	Сроки оказания услуг:

Приложением № 1 к документации закупки установлено Техническое задание на оказание услуг по организации и проведению торжественной церемонии открытия, закрытия и награждения участников Фестиваля чемпионов Всероссийского физкультурно-спортивного комплекса «Готов к труду и обороне» (ГТО).

Согласно инструкции по заполнению первой части заявки при указании конкретных характеристик участник обязан учесть, что указание единиц измерения всех параметров является обязательным. В случае, если Заказчиком единицы измерения размеров не указаны считать, что они указаны в миллиметрах. Участник в заявке в обязательном порядке указывает как конкретные значения параметров, так и единицы измерения. При формировании заявки, при наличии в задании показателей, сопровождающихся «более», «>», «выше», «свыше», «минимальное значение», «как минимум», «превышать», «шире» — участник

должен предложить показатель, превышающий такое значение. При наличии в документации показателей, сопровождающихся словами «менее», «<», «ниже», «максимальное значение», «уже» — участник должен предложить показатель, имеющий значение меньше заявленного заказчиком. В случае, если показатель сопровождается термином «диапазон» либо символом «÷» участник также указывает неизменное диапазонное значение, причем в случае, если указанный термин или символ сопровождается словами «не менее», «не уже», или иными перечисленными в настоящем разделе, участник может предложить значение диапазона равное либо более заявленного заказчиком (то есть диапазон, который предлагается участником, должен поглощать диапазон, требуемый заказчиком), в случае, если указанный термин или символ сопровождается словами «не более» или иными перечисленными в настоящем разделе участник может предложить значение диапазона равное либо менее заявленного заказчиком (то есть диапазон, предложенный участником по верхней и нижней границе не выходят за значения, заявленные заказчиком). При указании в документации показателя, сопровождающегося термином

«от», указанное заказчиком значение является минимальным, участник размещения заказа должен указать конкретный показатель более/выше заявленного заказчиком значения. При указании в задании показателя, сопровождающегося термином «до», указанное заказчиком значение является максимальным, участник размещения заказа должен указать конкретный показатель не более/не выше заявленного заказчиком. Исключением является указание на значения температуры товара или материала. Показатели, сопровождающиеся словами «не более», «не выше», «не должен превышать»,

«не превышать», «не выше», «не шире» — являются максимальными значениями, при

, равное или не превышающее заявленное заказчиком. Показатели, сопровождающиеся словами «не менее», «не ниже», «не уже» — являются минимальными значениями, при формировании заявки участник указывает конкретное значение показателя, равное или превышающее заявленное заказчиком. Показатели, сопровождающиеся знаками «≥» (означает «не менее»), «≤» (означает «не более») являются показателями, имеющими по сути диапазонное значение (которое не может изменяться), и при составлении заявки указываются в неизменном виде. В случае если Заказчиком указано несколько взаимоисключающих наименований, товарных знаков или характеристик товара, участник обязан выбрать и указать один товар и его конкретную характеристику. Такие характеристики сопровождаются символом

«;» «»». В случае, если символ «;» применяется между неоднородными характеристиками, участник должен указать все характеристики из перечисленных. В случае, если характеристики указаны в словесной конструкции «X и Y» считать, что обе характеристики являются требуемыми Заказчиком. Не подлежат изменению и конкретизации наименования параметров товара, такие как, например, максимальный уровень шума. Символ

«±», применяемый при указании размеров товаров означает пределы допуска по размерам и должен трактоваться как указание на диапазонное значение, подлежащее конкретизации. Данный символ, сопровождающий любой параметр кроме размера, должен трактоваться как установленный Заказчиком предел допуска по показателю и изменению не подлежит. Знаки «()» означают уточнение или дополнение, за исключением случаев, когда значения (характеристики) товара (материала), указанные в скобках, являются альтернативными значениям (характеристикам) товара (материала), указанным перед скобками. Все размеры товаров/материалов указаны заказчиком в мм, показатели температуры в градусах Цельсия, если технической частью документации не предусмотрено иное. При указании требуемого параметра со сноской, например, Фракция щебня¹ необходимо считать данный показатель неизменным, имеющим диапазонное значение. При указании в требованиях к материалам характеристик с использованием соединительного союза «и» участник должен предложить материал, сочетающий в себе обе характеристики одновременно. При указании в требованиях к материалам характеристик с использованием разделительного союза «или», участник должен указать конкретный показатель эквивалентности, предлагаемого к использованию при выполнении работ материала, при этом исключается возможность участника указывать одновременно несколько показателей. В случаях, прямо не описанных в настоящей инструкции, считать, что показатели являются неизменными. Все листы заявки должны быть прошиты и пронумерованы.

Согласно пункту 3.2.1 Закупочной документации комиссия отклоняет заявку при рассмотрении первой части, в следующих случаях:

- несоответствие заявки требованиям документации о закупке, в том числе наличие в такой заявке предложения о сроке выполнения работ (оказания услуг, поставки товара) превышающем срок, установленный документацией о закупке;
- несоответствие предлагаемых товаров, работ, услуг требованиям документации;

- в случае содержания в первой части заявки сведений об участнике закупки и (или) о ценовом предложении.

Комиссией установлено, что Заявителем в составе заявки было представлено техническое предложение, при этом по ряду показателей Заявителем не представлена конкретная модель (производитель) и марка товара, предусмотренная Закупочной документацией.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о том, что Заявителем в составе заявки представлена форма заявки, которая не соответствовала требованиям, установленным Закупочной документацией.

Также Заявитель ссылается на письмом ФАС России № ИА/44536/16 от 01.07.2016 г., согласно которому закон не обязывает участника закупки иметь в наличии товар в момент подачи заявки, в связи с чем требования заказчика подробно описать в заявке. Таким образом требование о предоставлении в заявке (часть первая) для каждого наименования конкретных моделей (производителей) и марки используемого оборудования и материалов является незаконным и отклонение по этой причине необоснованно.

Комиссия отмечает, что в части неправомерного установления Заказчиком требования об указании конкретной конкретной моделей (производителей) и марки используемого оборудования подлежало обжалованию до окончания срока подачи заявок. Вместе с тем, Заявитель положения документации до установленного законом срока не обжаловал, с запросом разъяснений положений Закупочной документации в адрес Заказчика не обращался.

При этом, Заявитель на заседание Комиссии не явился, действительных доказательств нарушения прав оспариваемым требованием не представил.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о том, что заявка Заявителя не соответствовала требованиям документации, а равно у Заказчика имелись основания для отклонения заявки Заявителя.

На основании изложенного, Комиссия считает решение Закупочной комиссии Заказчика об отклонении заявки Заявителя правомерным, принятым в соответствии с требованиями Закупочной документации и требований Закона о закупках.

Комиссия также отмечает, что Заявитель конклюдентно согласился (п. 1 ст. 8 ГК РФ) на все условия документации в момент подачи им заявки на участие в Закупке, 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 Заказчика нарушения требований действующего законодательства о закупках, поскольку последний действовал в соответствии с требованиями собственной документации, которая не была оспорена Заявителем ни в административном, ни в судебном порядке.

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.

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).

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.

Также Заявитель указывает на то, что Заказчиком пунктом 6.3 Раздела 5 Закупочной документации установлено требование о необходимости предоставления в составе заявки справки об исполнении налогоплательщиком (плательщиком сбора, плательщиком страховых взносов, налоговым агентом) обязанности по уплате налогов, сборов, страховых взносов, пеней, штрафов, процентов, выданная налоговым органом не ранее чем за 1 (один) месяц до дня размещения в ЕИС извещения о проведении закупки. При этом, дата размещения закупки

12.11.2021, а дата окончания подачи заявок: 24.11.2021 в 09:00, что составляет 12 календарных дней. Однако для получения справки об исполнении налогоплательщиком обязанности по уплате налогов требуется рабочих дней. По мнению заявителя, установление такого требования ограничивает участие в закупке, поскольку не все участники рынка могут иметь данную справку на момент объявления закупки

В ходе заседания Комиссии установлено, что Заявитель, приняв участие в Закупке, подал жалобу на действия Заказчика в ФАС России — 06.12.2021.

В соответствии с информацией в единой информационной системе в сфере закупок (далее - ЕИС) дата и время окончания подачи заявок 24.11.2021 в 09:00.

Вместе с тем Комиссия отмечает, что оспариваемые Заявителем положения Документации, по его мнению, ограничивающие конкуренцию, подлежали обжалованию до окончания срока подачи 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 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).

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, поскольку Заявитель при подаче заявки согласился со всеми условиями такой Документации.

Указанная позиция изложена ФАС России в письме от 25.06.2019 № МЕ/53183/19.

В связи с чем Комиссия приходит к выводу об оставлении жалобы Заявителя в части обжалования положений Закупочной документации без рассмотрения.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Плацебо» (ИНН: 7801297780; ОГРН: 157847447394) на действия ФГАУ «Федеральная дирекция спортмероприятий» (ИНН: 7702074366; ОГРН: 1037739706333) при проведении Закупки необоснованной, в части оспаривания положений Закупочной документации оставить жалобу без рассмотрения.
2. Снять ограничения, наложенное письмом Московского УФАС России от 09.12.2021 № НП/75538/21.

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