

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-2458/2023 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

01.03.2023

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 «Ценный контракт», АО «Корпорация «МСП»,

рассмотрев жалобу ООО «Ценный контракт» (далее — Заявитель) на действия АО «Корпорация «МСП» (далее — Заказчик) при проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на оказание консультационных услуг субъектам малого и среднего предпринимательства и физическим лицам, не являющимся индивидуальными предпринимателями и применяющим специальный налоговый режим «Налог на профессиональный доход», по формированию документации при участии в закупках по Федеральному закону от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (реестровый № 32211987432) (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.

При этом в жалобе Заявителя содержатся ссылки на нарушение Заказчиком статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Комиссия разъяснила Заявителю о том, что настоящая жалоба принята к рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Жалоба, содержащая сведения о нарушении антимонопольного законодательства рассматривается по правилам главы 9 Закона о защите конкуренции.

На вопрос Комиссии Заявитель пояснил, что отказывается от рассмотрения жалобы по правилам главы 9 Закона о защите конкуренции и в качестве способа защиты права выбирает рассмотрение своей жалобы по правилам статьи 18.1. Закона о защите конкуренции.

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.

Заявитель выражает несогласие с требованиями, установленными в Закупочной документации в части установления порядка оценки заявок по критерию «Квалификация участника закупки».

По мнению Заявителя, при установлении условий соответствия информации об исполнении договоров по показателю «Опыт участника закупки, относящийся к предмету закупки», Заказчиком не конкретизировано какие именно

консультационные услуги в области закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц в соответствии Законом о закупках будут приниматься Заказчиком в качестве подтверждения наличия указанного опыта.

То есть, по мнению Заявителя, в отсутствие точных критериев состава консультационных услуг, участник закупки поставлен в зависимость от волеизъявления Заказчика.

Также Заявитель указывает, что, Заказчик предъявляет излишнее требование об опыте участников только в рамках договоров, заключенных в соответствии с Федеральным законом от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» и Законом о закупках.

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.

Комиссией установлено, что 23.12.2022 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 проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на оказание консультационных услуг субъектам малого и среднего предпринимательства и физическим лицам, не являющимся индивидуальными предпринимателями и применяющим специальный налоговый режим «Налог на профессиональный доход», по формированию документации при участии в закупках по Федеральному закону от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (реестровый № 32211987432) (далее – запрос предложений, процедура).

В соответствии с частью 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 настоящем случае при формировании Закупочной документации Заказчик руководствовался Положением о закупках акционерного общества «Федеральная корпорация по развитию малого и среднего предпринимательства», утвержденным решением Совета директоров АО «Корпорация «МСП» «30»

сентября 2022 г. (протокол № 141).

В соответствии с пунктом 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны критерии оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке.

Так, Главой 2 Закупочной документации предусмотрен следующий порядок оценки по критерию «Квалификация участника закупки»:

Рейтинг заявки по критерию «Квалификация участника закупки» определяется на основании показателя «Опыт участника закупки, относящийся к предмету закупки».

1.1. Описание Показателя оценки.

В соответствии с настоящим Показателем оцениваются подтвержденные сведения об опыте участника закупки по успешному оказанию аналогичных услуг в период с 01.01.2019 до даты окончания подачи заявок на участие в настоящей закупке (включительно) с исполненными обязательствами по ним в полном объеме.

Наличие опыта участника закупки, относящийся к предмету закупки, подтверждается представлением заказчику договоров и информации об исполнении договоров, соответствующих следующим условиям в совокупности:

1. Дата заключения договора на оказание аналогичных услуг – не ранее 01.01.2019 и не позднее даты окончания подачи заявок на участие в настоящей закупке (включительно).

2. Исполнителем по договору выступает участник закупки.

3. Стоимость каждого договора не менее 1 500 000,00 руб.

4. Предметом Договора является оказание одного или нескольких из следующих видов аналогичных услуг:

- консультационные услуги в области закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц в соответствии с Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» от 18.07.2011 № 223-ФЗ;

- консультационные услуги в области закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц в соответствии с Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» от 18.07.2011 № 223-ФЗ субъектам малого и среднего предпринимательства и физическим лицам, не являющимся индивидуальными предпринимателями и применяющим специальный налоговый режим «Налог на профессиональный доход» (самозанятых граждан).

5. На дату окончания подачи заявок на участие в настоящей закупке (включительно) договор полностью исполнен и его исполнение имеет документальное подтверждение.

6. Информация о договоре содержится в одном из следующих реестров:

- в реестре контрактов, предусмотренном статьей 103 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг

для обеспечения государственных и муниципальных нужд» и размещенном в единой информационной системе в сфере закупок (далее – реестр контрактов);

- в реестре договоров, заключенных заказчиками, предусмотренном статьей 4.1 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» и размещенном в единой информационной системе в сфере закупок (далее – реестр договоров).

1.2. Документы и информация, предоставляемые участником закупки в целях оценки по Показателю.

Подтверждение соответствия данному Показателю осуществляется участником закупки путем предоставления:

1. Копий договоров, включая все листы, приложения к ним и дополнительные соглашения;

2. Копий документов, подтверждающих исполнение обязательств в полном объеме (актов сдачи-приемки или иных документов, которые, согласно условиям договоров, являются подтверждением оказания услуг), подписанных сторонами.

либо

наличие статуса «Исполнение завершено» для договоров, включенных в реестр контрактов;

либо

наличие статуса «Исполнение завершено» или «Исполнение прекращено - окончание срока действия договора» для договоров, включенных в реестр договоров.

В случае несоответствия представленных документов хотя бы одному из условий, установленных выше, такие документы не будут рассматриваться закупочной комиссией как подтверждающие опыт участника закупки, относящийся к предмету закупки, и учитываться при оценке заявки участника закупки по данному Показателю.

Участник закупки заносит информацию, представленную по настоящему критерию в Таблицу № 1 Формы 3 Главы 3 настоящей документации о закупке («Информация о квалификации участника закупки»).

В случае противоречия между содержанием заполненной участником закупки формы 3 «Информация о квалификации участника закупки» Главы 3 документации о закупке и представленными копиями договоров и копиями документов, подтверждающих надлежащее исполнение участником закупки обязательств по таким договорам, квалификация участника закупки определяется на основании представленных в составе заявки на участие в закупке копий договоров и копий документов, подтверждающих надлежащее исполнение участником закупки обязательств по таким договорам.

1.3. Порядок оценки

За каждый договор, представленный в соответствии с настоящим пунктом, присваивается 5 баллов, но не более 100 баллов в сумме.

В случае отсутствия в составе заявки на участие в закупке договоров, соответствующих требованиям пункта 1.1 настоящей таблицы, либо в случае представления документов и информации, не соответствующих требованиям пункта 1.2 настоящей таблицы, присваивается 0 баллов.

Относительно установления требования о наличии договоров о принятии к оценке договоров, заключенных в соответствии с Законом о контрактной системе и Законом о закупках, Комиссия отмечает, что не предоставление в составе заявки на участие в конкурсе таких документов не является основанием для отказа в допуске к участию в конкурсе, однако при оценке заявок по настоящему показателю комиссией будут учитываться только те сведения, заявленные участниками закупки, которые подтверждены документально в составе заявки на участие в конкурсе.

Соответственно, исходя из положений закупочной документации, отсутствие данных документов у потенциального участника Закупки не препятствует возможности подачи заявки, а непредоставление указанных документов, не является основанием для отклонения заявки такого участника.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что такой порядок оценки позволяет Заказчику выявить наиболее опытного из участников, подавших заявки на участие в Закупке, что также направлено на минимизацию рисков Заказчика, связанных с неисполнением или ненадлежащим исполнением договора победителем оспариваемой Закупки.

При этом в соответствии с пунктом 4 «Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18 июля 2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», утвержденного Президиумом Верховного Суда РФ 16 мая 2018 г., использование заказчиком оценочных критериев выбора поставщика не является нарушением, если эти критерии носят измеряемый характер и соответствие участника закупки названным критериям может быть установлено объективно.

Также указанное требование устанавливается в связи с необходимостью выбора контрагента, который в результате осуществления предпринимательской деятельности приобрел необходимую квалификацию в сфере осуществления такой деятельности. Включение в закупочную документацию условий, которые в итоге приводят к исключению из круга участников размещения заказа лиц, не отвечающих таким целям, не может рассматриваться как ограничение доступа к участию в торгах (пункт 6 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» от 16.05.2018).

В свою очередь, Комиссия считает необходимым отметить, что, согласно пункту 32 Обзора судебной практики Верховного суда Российской Федерации № 3, утвержденного Президиумом Верховного суда Российской Федерации 10.11.2021, Законом о закупках заказчиком предоставлено право сформировать свою систему закупок в зависимости от особенностей осуществления деятельности, установив при необходимости дополнительные требования к участникам закупки,

направленные в первую очередь на выявление в результате закупочных процедур лица, исполнение контракта которым в наибольшей степени будет отвечать целям эффективного использования источников финансирования, удовлетворения потребности заказчиков в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности. При этом уменьшение числа участников закупки в результате предъявления к ним требований само по себе не является нарушением принципа равноправия, если такие требования предоставляют заказчику дополнительные гарантии выполнения победителем закупки своих обязательств и не направлены на установление преимуществ отдельным лицам либо на необоснованное ограничение конкуренции.

Также по смыслу пункта 1 статьи 1 Закона о закупках, в торгах участвуют лишь те претенденты, которые могут своевременно и полно удовлетворить потребности заказчика в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности.

Вместе с тем, Комиссия отмечает, что оспариваемое требование не является квалификационным требованием, а установлено исключительно в рамках оценки заявок в целях выявления лучших условий исполнения договора.

При этом как отметил Заказчик, установление требования о наличии информации о договорах в реестре контрактов, заключенных в соответствии с вышеуказанными федеральными законами основано, в том числе, на необходимости администрирования и возможности проверки их исполнения путем обращения к Единой информационной системе, а также в целях недопущения фальсификации документов, подтверждающих опыт оказания аналогичных услуг, и проведения объективной оценки квалификации участника закупки.

В связи с вышеизложенным, Комиссия приходит к выводу о том, что установленное в критерии оценки по показателю «Опыт участника закупки, относящийся к предмету закупки» оспариваемое условие относительно принятия к оценке только договоров/контрактов, заключенных в соответствии с Законом о контрактной системе и Законом о закупках, не противоречит требованиям законодательства в сфере закупок и не ограничивает конкуренцию.

В свою очередь, Заявителем не представлено действительных доказательств, подтверждающих нарушение его прав при установлении оспариваемого требования закупочной документации, а Комиссией не установлено.

Относительно довода Заявителя о том, что в Закупочной документации не конкретизировано какие именно консультационные услуги в области закупок будут приниматься заказчиком для целей оценки опыта, Комиссия отмечает, что установление в документации о проведении закупки критериев оценки не ограничивает право хозяйствующих субъектов на участие в процедуре закупки, а преследует цель определения лучшего предложения в рамках проводимой Заказчиком процедуры закупки.

В настоящем случае, согласно требованиям Закупочной документации к оценке принимаются договоры на любые консультационные услуги в области применения Закона о закупках, тем самым Заказчик расширил параметр аналогичности услуг предмету закупки в целях привлечения максимального количества потенциальных участников закупки.

При этом, установленный Заказчиком критерий оценки в равной мере применяется ко всем участникам закупки, и, следовательно, не приводит к исключению из числа участников закупки хозяйствующих субъектов по причинам, не связанным с обеспечением удовлетворения потребностей заказчика. Уменьшение числа участников закупки в результате предъявления к ним требований само по себе не является нарушением принципа равноправия, если такие требования предоставляют заказчику дополнительные гарантии выполнения победителем закупки своих обязательств и не направлены на установление преимуществ отдельным лицам либо на необоснованное ограничение конкуренции.

В свою очередь, Заявителем не представлено доказательств, свидетельствующих о том, что при формировании названных положений Закупочной документации Заказчиком созданы условия, при которых хозяйствующий субъект или несколько хозяйствующих субъектов поставлены в неравное положение по сравнению с другим хозяйствующим субъектом или другими хозяйствующими субъектами, либо что рассматриваемые условия были включены в документацию о закупке в интересах определенного хозяйствующего субъекта.

Кроме того, Комиссия отмечает, что в соответствии с частью 20 статьи 3.2 Закона о закупках под запросом предложений в целях настоящего Федерального закона понимается форма торгов, при которой победителем запроса предложений признается участник конкурентной закупки, заявка на участие в закупке которого в соответствии с критериями, определенными в документации о закупке, наиболее полно соответствует требованиям документации о закупке и содержит лучшие условия поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг.

В данном случае, указанный критерий не является условием допуска к участию в закупке, а учитывается только при оценке заявок участников, при этом его значимость составляет всего 40 баллов из максимальных 100.

Вместе с тем, Комиссией установлено, что на участие в закупке было подано 10 заявок, что также подтверждает отсутствие ограничений при установлении оспариваемого Заявителем требования.

В связи с чем, Комиссия приходит к выводу о том, что установленный Заказчиком порядок оценки заявок по показателю «Опыт участника закупки, относящийся к предмету закупки» отвечает потребности заказчика и не влияет на допуск участника к участию в закупке, а только подлежит оценке по вышеуказанному критерию.

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.

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.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Ценный контракт» (ИНН: 7705350254; ОГРН: 1157746028725) на действия АО «Корпорация «МСП» (ИНН: 7750005919; ОГРН: 1147711000040) при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 21.02.2023 № НП/8026/23.

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