

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-17289/2021 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

27.09.2021

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 видеоконференсвязи ООО ЧОП «Максимум-М», ФГАУ «Управление по организации и проведению спортивных мероприятий»,

рассмотрев жалобу ООО ЧОП «Максимум-М» (далее также — Заявитель) на действия ФГАУ «Федеральная дирекция спортмероприятий» (далее также - 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 охране на объекте при проведении международных соревнований «Кубок Кремля» по теннису среди мужчин, женщин (реестровый № 32110643424, 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, мотивированная ненадлежащим формированием документации.

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 требованиями пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о Закупках.

15.09.2021 на сайте Единой информационной системы в сфере закупок и на официальном сайте ЭТПЗ было опубликовано извещение о проведении запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на оказание услуг по охране на объекте при проведении международных соревнований «Кубок Кремля» по теннису среди мужчин, женщин (реестровый № 32110643424).

Заявитель в своей жалобе выражает несогласие с положениями Документации.

Представитель Заказчика с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения и материалы.

Комиссия, заслушав позицию сторон, проанализировав материалы, представленные на заседании Комиссии, приходит к решению о признании жалобы необоснованной на основании следующих фактических обстоятельств дела.

Пунктом 3.2.2 Документации рассмотрение и оценка заявок на участие в запросе предложений осуществляется комиссией Заказчика в целях выявления лучших условий исполнения договора в соответствии с критериями, их содержанием и значимостью, установленными настоящей документацией.

Сумма значимости критериев оценки заявок, установленных в настоящей документации, составляет 100%.

Рейтинг по каждому критерию представляет собой оценку в баллах от 0 до 100. Дробное значение рейтинга округляется до двух знаков после запятой.

Для оценки заявки осуществляется расчет итогового рейтинга по каждой заявке. Итоговый рейтинг заявки рассчитывается путем сложения рейтингов по каждому критерию оценки заявки, установленному в настоящей документации, умноженных на их значимость.

а) Цена договора (в рублях)

Значимость критерия: 30%.

Рейтинг, присуждаемый заявке по критерию «цена договора» определяется по формуле:

$$R_{ai} = (A_{max} - A_i) / A_{max} * 100$$

где:

R_{ai} – рейтинг в баллах, присуждаемый i -й заявке по указанному критерию;

A_{max} – начальная (максимальная) цена договора, установленная в настоящей документации;

A_i – предложение i -го участника закупки по цене (с учетом предоставления преференций в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 16.09.2016 № 925) договора.

При оценке заявок по критерию «цена договора» лучшим условием исполнения договора по указанному критерию признается предложение участника закупки с наименьшей ценой (с учетом предоставления

преференций в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 16.09.2016 № 925) договора.

При оценке заявок по критерию «цена договора» лучшим условием исполнения договора по указанному критерию признается предложение участника закупки с наименьшей ценой (с учетом предоставления преференций в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 16.09.2016 № 925) договора.

В соответствии с Постановлением Правительства РФ от 16.09.2016 № 925, оценка и сопоставление заявок на участие в закупке, которые содержат предложения о выполнении работ, оказании услуг российскими лицами, по критерию «цена договора» производятся по предложенной в указанных заявках цене договора, сниженной на 15 процентов, при этом договор заключается по цене договора, предложенной участником в заявке на участие в закупке.

Участник закупки относится к российским или иностранным лицам на основании выписки участника закупки из единого государственного реестра юридических лиц, содержащей информацию о месте его регистрации (для юридических лиц и индивидуальных предпринимателей), на основании документов, удостоверяющих личность (для физических лиц), а также документа о государственной регистрации юридического лица (физического лица в качестве индивидуального предпринимателя) в соответствии с законодательством соответствующего государства (для иностранных юридических лиц и индивидуальных предпринимателей).

Для целей установления соотношения цены выполнения работ, оказания услуг российскими и иностранными лицами в случае, если в заявке на участие в закупке, содержится предложение о выполнении работ, оказании услуг российскими и иностранными лицами, цена единицы каждой работы, услуги определяется как произведение начальной (максимальной) цены единицы работы, услуги, указанной в документации о закупке, на коэффициент изменения НМЦ по результатам проведения закупки, определяемый как результат деления цены договора, по которой заключается договор, на НМЦ.

В случае если цена договора участника закупки, ниже установленной в документации НМЦ более чем на 25% договор заключается только после предоставления таким участником обеспечения исполнения договора в размере, превышающем в полтора раза размер обеспечения исполнения договора или информации, подтверждающей добросовестность такого участника на дату подачи заявки. К информации, подтверждающей добросовестность участника закупки,

относится информация, содержащаяся в реестре договоров, заключенных заказчиками, и подтверждающая исполнение таким участником в течение трех лет до даты подачи заявки на участие в закупке трех договоров (с учетом правопреемства), исполненных без применения к такому участнику неустоек (штрафов, пеней). При этом цена одного из таких договоров должна составлять не менее чем двадцать процентов начальной (максимальной) цены договора, указанной в извещении об осуществлении закупки и документации о закупке. Информация, подтверждающая добросовестность участника закупки, предоставляется участником закупки при направлении Заказчику подписанного проекта договора. Участник закупки, не выполнивший данного требования, признается уклонившимся от заключения договора.

Заявитель в своей жалобе указывает, что при указанном порядке подсчёта рейтинга получить максимальное значение рейтинга по критерию «Цена договора» (100 баллов) возможно только в том случае, когда участник закупки предложит цену договора, равную 0 рублей.

Таким образом, Заявитель считает, что данный критерий установлен неправомерно.

На заседании Комиссии представитель Заказчика пояснил, что установленный в конкурсной документации порядок оценки и сопоставления заявок по критерию «Цена Договора» позволяет выявить наиболее выгодное предложение, избежав при этом существенных расходов, связанных с неисполнением или некачественным исполнением победителем своих обязательств по договору. Таким образом, присвоение максимального количества баллов по критерию «Цена договора», которые не могут быть увеличены в случае демпингового снижения цены, является обоснованным и объективным.

Комиссия считает необходимым отметить, что в соответствии с частью 22 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.

Таким образом, запрос предложений предусматривает оценку не только по ценовому критерию. В настоящем случае оценке подлежат также и квалификационные критерии участников:

- положительная деловая репутация, наличие опыта оказания услуг, аналогичных закупаемым (Значимость критерия: 50%) , включающий показатели «Деловая репутация», «Опыт оказания услуг, аналогичных закупаемым», «Наличие у участника закупки квалифицированных кадров (оценивается исходя из анализа: удостоверений частных охранников, документов, подтверждающих прохождение обучения при работе с источниками ионизирующего излучения)»;

- наличие у участника закупки финансовых и материальных ресурсов, необходимых для исполнения условий договора (Значимость критерия: 20%).

Вместе с тем значимость установленного Заказчиком критерия по показателю «Цена договора» составляет 30 %.

Заказчик, устанавливая данный критерий, не ограничивает права участников на снижение предлагаемой цены договора и не противоречит принципу экономической эффективности расходования денежных средств (а также в связи с значимостью 30 %).

Кроме того, предпринимательская деятельность в силу положений статьи 2 ГК РФ, является самостоятельной, осуществляемой на свой риск, направленной на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товара, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке.

Участники закупки, принимая решение об участии в закупке, самостоятельно формируют предложения по оцениваемым условиям закупки, исходя из своих возможностей, с учетом интереса одержать победу.

Вместе с тем, претендуя на заключение контракта путем участия в Закупке, лицо не только обязано осознавать, что участник должен будет исполнить контракт в установленном законом порядке, а также на предложенных участником условиях.

Следовательно, добросовестный участник, имеющий цель получить прибыль в результате исполнения контракта, не будет предлагать ценовое предложение, равное 0.

Кроме того Заказчиком в настоящем случае предусмотрено обеспечение исполнения договора.

В свою очередь Комиссия отмечает, что согласно части 6 статьи 3 Закона о закупках заказчик самостоятельно определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в

соответствии с положением о закупке.

Как отмечается в определении Верховного суда РФ от 31.07.2017 № 305-КГ17-2243, Закон о закупках не содержит конкретных правил и критериев относительно требований, устанавливаемых заказчиком к участникам закупки. Осуществляя организацию и проведение закупки, заказчики руководствуются требованиями законодательства в сфере закупок и положением о закупках, разработанным самостоятельно с учетом потребностей конкретного заказчика.

В частности, порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупок) и условия их применения устанавливаются заказчиками самостоятельно путем принятия Положения о закупке.

Таким образом, заказчикам предоставлено право сформировать свою систему закупок в зависимости от особенностей осуществления деятельности, установив при необходимости дополнительные требования к участникам закупки.

Данное право на разработку и утверждение Положения о закупке согласуется с целями и задачами Закона о закупках, направленными 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.

В отличие от закупок, осуществляемых в рамках контрактной системы для обеспечения государственных и муниципальных нужд, первоочередной целью Закона о закупках является создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей заказчиков в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности (часть 1 статьи 1 Закона о закупках).

При этом, согласно пункту 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.

В свою очередь 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.

Принцип равноправия, в силу пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках предполагает недопустимость предъявления различных требований к

участникам закупки, находящимся в одинаковом положении, в отсутствие к тому причин объективного и разумного характера.

В настоящем случае, установленные Заказчиком требования, в равной мере применяются ко всем участникам закупки, и, следовательно, не приводят 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.

Вместе с тем, Заявителем в своей жалобе не указано в чем выразилось нарушение Заказчиком Закона о закупках и Закона о защите конкуренции.

Действительных доказательств, подтверждающих нарушение прав Заявителя указанными критериями, Заявителем Комиссии не представлено.

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 ЧОП «Максимум-М» (ИНН: 7447077662, ОГРН: 1047421532355) на действия ФГАУ «Управление по организации и проведению спортивных мероприятий» (ИНН: 7702074366, ОГРН: 1037739706333) при проведении Закупки необоснованной.

2. Снять ограничения, наложенные письмами Московского УФАС России от 23.09.2021 № ЕО/58460/21.

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