

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-11740/2022 о нарушении
процедуры торгов и порядка заключения договоров

10.08.2022 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 ФГАУ «Федеральная дирекция
спортивных мероприятий»,

в отсутствие ООО «Единство» (извещено надлежащим образом письмом
Московского УФАС России от 05.08.2022 № НП/40961/22),

рассмотрев жалобу ООО «Единство» (далее также — Заявитель, Общество) на
действия ФГАУ «Федеральная дирекция спортивных мероприятий» (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 объектах проведения соревнований Всероссийской спартакиады по
летним видам спорта среди сильнейших спортсменов 2022 года (реестровый №
32211553706, 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.

По мнению Заявителя, нарушение его прав и законных интересов со стороны
Заказчика выразилось в несоблюдении порядка оценки и сопоставления заявок,
установленного Закупочной документацией.

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>.

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

Таким образом, учитывая, что Заявитель надлежащим образом извещен о способе рассмотрения жалобы заблаговременно, Комиссия Московского УФАС считает возможным провести дистанционное рассмотрение жалобы в его отсутствие.

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.

Извещение о проведении Закупки размещено в единой информационной системе в сфере закупок (адрес в сети «Интернет» - www.zakupki.gov.ru) 15.07.2022.

Начальная (максимальная) цена установлена в размере 5 484 000,00 руб.

Дата и время окончания срока подачи заявок (по местному времени заказчика) - 27.07.2022 11:00 (МСК).

Дата рассмотрения первых частей заявок — 27.07.2022.

Дата рассмотрения вторых частей заявок — 27.07.2022.

Дата подведения итогов - 27.07.2022 (МСК).

Согласно итоговому протоколу от 27.07.2022 по результатам оценки и сопоставления заявок Заявителю присвоено 75,60 баллов, из них 14 баллов по критерию «Наличие у участника закупки финансовых и материальных ресурсов, необходимых для исполнения условий договора», что соответствует второму месту в Закупке.

По мнению Заявителя, победитель Закупки не обладает ресурсами, необходимыми для получения 20 баллов по критерию «Наличие у участника закупки финансовых и материальных ресурсов, необходимых для исполнения условий договора».

Кроме того, Заявитель считает, что Заказчиком ненадлежащим образом сформирована Документация в части установления в ней критериев оценки и сопоставления заявок, что, в свою очередь, является нарушением требований пункта 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках. Так, Заказчиком неверно установлена значимость критериев оценки.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, считая, что оценка заявок была осуществлена в полном соответствии с требованиями Закупочной документации.

Изучив представленные документы, Комиссия установила следующее.

В соответствии с пунктами 13, 14 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны критерии оценки, порядок оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке.

В подпункте «в» пункта 3.2.2 Закупочной документации Заказчиком установлен порядок оценки по оспариваемому критерию:

Значимость критерия: 20%.

Финансовое и материальное состояние участника закупки оценивается следующим образом:

Показатель №1: общий показатель ликвидности баланса предприятия за последний отчетный период (год) - X_{1i}

К больше 1 - $X_{1i} = 40$ баллов;

К меньше 1, отсутствие баланса - $X_{1i} = 0$ баллов;

$K = ((\text{строка баланса } 1250 + 1240) + 0,5 * \text{строка баланса } 1230 + 0,3 * (\text{строка баланса } 1210 + 1230 + 1220 + 1260) / (\text{строка баланса } 1520 + 0,5 * (\text{строка баланса } 1510 + 1540$

+ 1550) + 0,3*строка баланса 1400).

Максимальное значение показателя составляет 40 баллов.

Показатель №2: обороты денежных средств за последние 6 месяцев - X_{2i} обороты больше НМЦ - $X_{2i} = 30$ баллов;

обороты меньше НМЦ - баллы начисляются по формуле:

$$X_{2i} = 30 * Y_i / \text{НМЦ},$$

где Y_i - обороты по расчетному(ым) счету(ам) участника закупки; отсутствие справки(ок), подтвержденной(ых) банком(ми) - $X_{2i} = 0$ баллов

Максимальное значение показателя составляет 30 баллов.

Показатель №3: задолженность перед бюджетами любого уровня или государственными внебюджетными фондами - X_{3i}

задолженности нет - $X_{3i} = 30$ баллов;

есть задолженность или нет справки налогового органа - $X_{3i} = 0$ баллов.

Максимальное значение показателя составляет 30 баллов.

Для получения оценки (значения в баллах) по критерию (показателю) для каждой заявки вычисляется среднее арифметическое оценок в баллах, присвоенных всеми членами комиссии по критерию (показателю).

Рейтинг, присуждаемый заявке по критерию «наличие у участника закупки финансовых и материальных ресурсов, необходимых для исполнения условий договора», определяется по формуле:

$$R_{ci} = X_{1i} + X_{2i} + \dots + X_{ki}$$

где:

R_{ci} – рейтинг, присуждаемый i -й заявке по указанному критерию;

X_{ki} – значение в баллах (среднее арифметическое оценок в баллах всех членов комиссии), присуждаемое комиссией i -й заявке на участие в закупке по k -му показателю, где k – количество установленных показателей.

При оценке заявок по критерию «Наличие у участника закупки финансовых и материальных ресурсов, необходимых для исполнения условий договора» наибольшее количество баллов присваивается заявке с лучшим предложением.

Разделом 5 Закупочной документации установлены требования к составу заявки участника, в том числе пунктом 7 названного раздела установлена необходимость

предоставления следующих документов:

7.1. бухгалтерский баланс за последний отчетный период (год) с отметкой о принятии (для индивидуальных предпринимателей - бухгалтерский баланс за последний отчетный период (год), составленный по форме, утвержденной в приложении № 5 к приказу Министерства финансов Российской Федерации от 2 июля 2010 г. № 66н «Упрощенные формы бухгалтерского баланса, отчета о финансовых результатах, отчета о целевом использовании средств», заверенный печатью индивидуального предпринимателя (при наличии) и подписанный индивидуальным предпринимателем либо уполномоченным им лицом);

7.2. справка об оборотах по расчетному(ым) счету(ам) участника закупки за последние 6 месяцев, заверенная уполномоченным лицом банка(ов) и скрепленная печатью банка(ов);

7.3. справка 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.

На заседании Комиссии было установлено, что по показателям № 1, 2 критерия «Наличие у участника закупки финансовых и материальных ресурсов, необходимых для исполнения условий договора» ООО «Единство» и ООО «ЧОП «Верк» были получены максимальные баллы.

В свою очередь, по показателю № 3 «Задолженность перед бюджетами любого уровня или государственными внебюджетными фондами» Заявителем получено 0 баллов, в то время как ООО «ЧОП «Верк» - 30 баллов, в связи с чем в итоге расчете баллов по оспариваемому критерию с учетом значимости Заявителем было получено 14 баллов, а ООО «ЧОП «Верк» - 20 баллов.

Изучив заявки участников, Комиссия установила, что в составе заявки Заявителя отсутствует справка 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, предусмотренная пунктом 7.3 раздела 5 Закупочной документации.

В то же время, ООО «ЧОП «Верк» представлена названная справка от 19.07.2022, в связи с чем такому участнику были присвоены соответствующие баллы.

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).

Комиссия, рассматривая жалобу Заявителя, исходит из необходимости оценки действий Заказчика на момент оценки и сопоставления заявок на участие в Закупке. В настоящем случае, Заказчик произвел оценку заявок в строгом соответствии с установленным в такой Документации порядком. В связи с чем, оценивая действия заказчика на предмет соблюдения требований Закона о закупках, а также требований документации, Комиссия не находит оснований для выводов о наличии в действиях заказчика нарушений порядка проведения Закупки.

На основании изложенного, Комиссия признает данный довод жалобы необоснованным.

Относительно довода Заявителя, связанного с несогласием с положениями Закупочной документации в части установленного порядка оценки, Комиссия указывает на их несостоятельность, поскольку в силу статьи 8 ГК РФ, подавая заявку на участие в Закупке, Общество конклюдентно согласилось с условиями проведения конкурентной процедуры, в связи с чем презюмируется соответствие таких условий требованиям антимонопольного законодательства.

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.

В настоящем случае, прием заявок был окончен 27.07.2022. В свою очередь, жалоба Заявителя направлена в антимонопольный орган — 01.08.2022.

Согласно статье 10 ГК РФ, 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 использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

Учитывая изложенное, Комиссия приходит к выводу, что обжалование Заявителем положений Документации после принятия участия в самой закупочной процедуре не подлежит рассмотрению антимонопольным органом в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, так как Заявитель, принимая участие в публично-правовой процедуре, в силу статьи 8 Гражданского кодекса Российской Федерации конклюдентно соглашается с ее условиями, в связи с чем презюмируется позиция участника о признании таких условий соответствующими положениям антимонопольного законодательства, в связи с чем обжалование участником Закупки положений Документации после окончания срока подачи заявок свидетельствует о злоупотреблении своим правом на обжалование процедуры.

На основании изложенного, Комиссия приняла решение об оставлении жалобы Заявителя в части установленного в Закупочной документации порядка оценки и сопоставления заявок на участие в процедуре без рассмотрения.

Руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Оставить жалобу ООО «Единство» (ИНН: 2460091258) на действия ФГАУ «Федеральная дирекция спортивных мероприятий» (ИНН 7702074366) при проведении Закупки в части обжалования положений Закупочной документации без рассмотрения, в остальной части — признать жалобу необоснованной.
2. Снять ограничение на размещение Закупки, наложенные письмом Московского УФАС России от 05.08.2022 № НП/40961/22.

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