

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-22967/2021 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

24.12.2021 г. Москва

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

Председательствующего Комиссии:

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей ООО «МОДУЛЬ ОЙЛ», ГАУ «ПАРК ЯУЗА»,

рассмотрев жалобу ООО «МОДУЛЬ ОЙЛ» (далее — Заявитель) на действия ГАУ «ПАРК ЯУЗА» (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 обслуживанию мобильных туалетных кабин, расположенных на территории парка «Ростокинский акведук» в 2022 г. (реестровый № 32110902326, далее — Закупка) (далее — Жалоба).

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 поступили жалобы Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки, мотивированная неправомерным отклонением заявки.

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.

В своей жалобе Заявитель выражает несогласие с отклонением своей заявки на участие в Закупке.

Согласно итоговому протоколу рассмотрения вторых частей заявок на участие в процедуре 32110902326-02 от 13.12.2021г. заявка, №756122 ООО «МОДУЛЬ ОЙЛ», была отклонена по следующему основанию: «Несоответствие заявки по составу, содержанию и оформлению, а именно:

- Договор о создании простого товарищества не соответствует требованиям п.1.6.3.2 Конкурсной документации (в части подпунктов г, е, ж)

- отсутствие в составе заявки участника Заполненных сведений о судебных разбирательствах, в соответствии с Приложением №3 ко второй части заявки на участие в конкурсе, за 2 (два) года до подачи заявки (п.3.3.1 пп.7 Конкурсной документации)

- в соответствии с п.5.1.8 Конкурсной документации - наличие недостоверной информации в документах и сведениях, предоставленных Участником закупки в составе Заявки на участие в конкурсе (В пояснительной записке о наличии опыта выполнения аналогичных предмету закупки работ (услуг) содержатся сведения об исполненном договоре на сумму 2 616 730,24 руб. реестровый номер закупки 0373200081220000163, тогда как по информации, полученной из открытых источников (ЕИС) исполнение данного договора было прекращено и сумма фактически исполненного договора составила 654 182,56 руб.»

Заявитель с указанным отклонением не согласен, утверждая, что его Заявка полностью соответствует требованиям документации.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения.

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 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 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.

В соответствии с пунктом 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к участникам такой закупки.

Заявитель подавал свою заявку на участие в Закупке как член коллективного участника.

Документация Заказчика устанавливает следующие требования для Коллективного участника.

Согласно пункту 1.6.3.1. закупочной документации каждое юридическое лицо (индивидуальный предприниматель), входящее в состав коллективного Участника, или физическое лицо, входящее в состав коллективного Участника, должно отвечать общим требованиям, изложенным в пункте 1.6.2 настоящей документации.

В соответствии с пунктом 1.6.3.2. закупочной документации юридические лица, представляющие коллективного Участника, заключают между собой соглашение, соответствующее нормам Гражданского кодекса Российской Федерации, и отвечающее следующим требованиям:

- а) в соглашении должны быть четко определены права и обязанности сторон как в рамках участия в Конкурсе, так и в рамках исполнения договора;
- б) в соглашении должно быть приведено четкое распределение объемов и сроков поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг между членами коллективного Участника;
- в) в соглашении должен быть определен лидер, который в дальнейшем представляет интересы каждого члена коллективного Участника во взаимоотношениях с Заказчиком;
- г) в соглашении должна быть установлена субсидиарная ответственность каждого члена коллективного Участника по обязательствам, связанным с участием в Конкурсе, и ответственность за своевременное и полное исполнение договора пропорциональная объемам и стоимости товаров, работ, услуг, определенных в соответствии с подпунктом б пункта 1.6.3.2 конкурсной документации;
- д) соглашением должно быть предусмотрено, что все операции по выполнению договора в целом, включая платежи, совершаются исключительно с лидером, однако, по желанию Заказчика или по его инициативе, данная схема может быть изменена;
- е) срок действия соглашения должен быть не менее, чем срок действия договора;
- ж) соглашение не должно изменяться без одобрения Заказчика.

Заявитель в составе своей заявки представил Договор о создании простого товарищества № 1 от 09.12.2021 (далее — Договор).

Комиссия, изучив представленный договор установила, что он не соответствует требованиям пп. «г», «е», «ж» пункта 1.6.3.2. закупочной документации.

Так, в представленном Заявителем договоре не установлена субсидиарная ответственность каждого члена коллективного участника по обязательства, связанным с участием в Закупке.

Кроме того, пунктом 7.1. Договора простого товарищества установлено, что настоящий Договор вступает в силу с даты подписания и действует до момента полного исполнения обязательств по Договору.

Из положений данного пункта не ясно, о каком именно договоре идет речь, об исполнении договора по Закупке, либо исполнения Договора коллективного участия в Закупке.

Также в Договоре отсутствует положение, о запрете изменения Договора без одобрения Заказчика, что является нарушением подпункта «ж» пункта 1.6.3.2. закупочной документации.

В обоснование данного довода Заявитель ссылается на то, что документацией Заказчика не предусмотрено отклонение по вышеуказанным основаниям, однако пунктом 2.1.3. Документации установлено, что участнику закупки необходимо изучить конкурсную документацию, включая все инструкции, формы, условия и спецификации, а также изменения и разъяснения. Непредставление полной информации, требуемой настоящей конкурсной документацией, а также необходимых документов в составе Заявки, наличие в таких документах недостоверных сведений об Участнике закупки или о товарах, работах, услугах, на поставку, выполнение, оказание, которых размещается закупка, или подача Заявки, не отвечающей требованиям, содержащимся в конкурсной документации, является основанием для отклонения Заявки на участие в конкурсе

На основании изложенного Комиссия приходит к выводу о несоответствии Договора простого товарищества требованиям документации, в связи с чем отклонение Заявителя по данному основанию правомерно.

В части жалобы об отклонении заявки на основании не представления Заполненных сведений о судебных разбирательствах Комиссией установлено следующее.

Согласно подпункту 7 пункта 3.3.1. документации заявка участника должна содержать заполненные сведения о судебных разбирательствах, в соответствии с Приложением №3 ко второй части заявки на участие в конкурсе, за 2 (два) года до подачи заявки.

В свою очередь подпунктом 4 пункта 3.3.1. установлено, что документы, подтверждающие квалификацию Участника закупки, а также наличие материальных, финансовых и трудовых ресурсов у поставщика (исполнителя) в случае, если в конкурсной документации установлены такие критерии оценки Заявок (в том числе по формам раздела I.1 настоящей конкурсной документации, непредставление в составе Заявки на участие в конкурсе подтверждающих документов не является основанием для отказа в допуске к участию в конкурсе.

Форма сведений о судебных разбирательствах находится внутри Формы I 1.5 «Деловая репутация», которая в соответствии с подпунктом 4 пункта 3.3.1. документации не обязательна к предоставлению в составе заявки.

На основании изложенного Комиссия приходит к выводу о противоречии в документации Заказчика.

Следует отметить, что документация о проведении закупки, являющаяся, по своей сути, офертой, в соответствии с положениями которой впоследствии заключается договор, не должна содержать возможности ее множественного толкования.

Указанная документация должна содержать в себе четкие, исчерпывающие требования к претендентам, подающим заявки на право участия в торгах, что исключает возможность субъективного толкования указанных в заявках предложений заказчиком.

В этой связи представляется возможным сделать вывод о том, что, в целях исключения какого-либо субъективного правоусмотрения при разрешении вопроса о допуске той или иной заявки к участию в закупке, а также

недопустимости злоупотребления правом организатору закупки надлежит максимально четко и конкретно сформулировать свои требования относительно формирования подаваемых на участие в закупке заявок. Наличие же в таких требованиях каких-либо разночтений, либо отсутствие в закупочной документации какого-либо требования исключает последующую возможность отклонения заявок со ссылкой на их несоответствие таким требованиям документации.

Названный правовой подход наиболее полно обеспечивает баланс частных и публичных интересов, на необходимость соблюдения которого указал Конституционный Суд Российской Федерации в постановлении от 29.03.2011 № 2-П, поскольку направлен на повышенную защиту участника торгов как более слабой стороны в указанных правоотношениях.

Законом о закупках в целях обеспечения единства экономического пространства, создания условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в части 2 статьи 1 названного Закона, в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективного использования денежных средств, расширения возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ и услуг для нужд заказчиков и стимулирования такого участия, развития добросовестной конкуренции, обеспечения гласности и прозрачности закупки, предотвращения коррупции и других злоупотреблений установлены общие принципы и основные требования к закупке товаров, работ, услуг.

Согласно части 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. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

Закупочная процедура представляет собой совокупность действий заказчика, направленных на определение в порядке, установленном в положении о закупке, контрагента, с которым в последующем может быть заключен договор на лучших для заказчика условиях с точки зрения цены, качества и надежности закупаемых товаров (работ, услуг).

При таких обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу о несоответствии действий Заказчика требованиям, установленным частью 6 статьи 3, а также пунктом 2 части 1 статьи 3 закона о закупках.

На основании изложенного Комиссия признает отклонение по данному основанию неправомерным.

В части отклонения заявки Заявителя за предоставление недостоверных сведений Комиссия сообщает следующее.

В качестве одного из критериев оценки заявок участников в документации

Заказчика установлен показатель «Опыт участника по успешной поставке товаров, выполнению работ, оказанию услуг сопоставимого характера и объема».

Оценивается предложение участника об объемах (оценивается суммарный объем выполненных работ, исчисляемый в рублях), исполненных участником контрактов за последние 3 года (до даты подачи заявки на участие в конкурсе) без нарушений сроков и иных нарушений условий договора по вине участника. Сведения о наличии опыта участника должны подтверждаться копиями государственных контрактов (с актами выполненных работ), заключенных в соответствии с Федеральными законами № 44-ФЗ, гражданско-правовых договоров (с актами выполненных работ), заключенных в соответствии с Федеральным законом № 223-ФЗ, содержащих сведения о стоимости выполненных работ.

В случае отсутствия сведений в системе ЕИС об исполненном Контракте/Договоре, либо исполнении действующего Контракта/Договора в системе ЕИС (zakupki.gov.ru) опыт не учитывается.

Согласно документации Заказчика, участник в составе заявки должен также представить пояснительную записку о наличии опыта выполнения аналогичных предмету закупки работ.

Заявитель в своей заявке представил документ «Подтверждение опыта аналогичных услуг». Данный документ озаглавлен «Пояснительная записка о наличии опыта выполнения аналогичных предмету закупки работ (услуг)» и выполнен в виде реестра договоров.

В реестре содержатся сведения об исполненном договоре на сумму 2 616 730,24 руб. реестровый номер закупки 0373200081220000163, тогда как согласно сведениям из ЕИС, исполнение договора было прекращено, и сумма фактически исполненного договора составила 654 182,56 рублей.

Заказчик расценил данное несоответствие как представление недостоверных сведений, когда как Заявитель пояснил, что допустил техническую ошибку при составлении документа.

Пунктом 5.1.8. закупочной документации установлено, что по результатам рассмотрения Заявок на участие в конкурсе Участник закупки, подавший Заявку, не допускается Закупочной комиссией к участию в конкурсе в случае наличия недостоверной информации в документах и сведениях, предоставленных Участником закупки в составе Заявки на участие в конкурсе.

При этом под недостоверными сведениями следует понимать сведения, не соответствующие действительности. В свою очередь, исходя из правовой позиции Верховного Суда Российской Федерации, изложенной в постановлении от 24.02.2005 № 3 «О судебной практике по делам о защите чести и достоинства граждан, а также деловой репутации граждан и юридических лиц», под не соответствующими действительности сведениями понимаются утверждения о фактах или событиях, которые не имели места в реальности во время, к которому относятся оспариваемые сведения.

Вместе с тем Комиссия отмечает, что Заявителем в составе своей заявки был представлен вышеуказанный договор вместе с актами выполненных работ,

согласно которым договор исполнен на сумму 654 182,56 рублей.

Таким образом, Заказчик при обнаружении несоответствия данных в представленной Заявителем сводной таблице и сведениям в ЕИС мог самостоятельно установить сумму исполненного договора. Заявитель в свою очередь представил все необходимые документы, которые позволяют установить всю необходимую информацию.

При этом Комиссия отмечает, что данная сводная таблица не является юридическим документом, и Заказчик при подсчете баллов по критерию «Опыт участника по успешной поставке товаров, выполнению работ, оказанию услуг сопоставимого характера и объема» должен ориентироваться в первую очередь на представленные в составе заявки договоры и акты выполненных работ.

На основании изложенного Комиссия приходит к выводу, что у Заказчика отсутствовали правовые основания для отклонения заявки Заявителя за предоставление недостоверных сведений.

Отклонение заявки по данному основанию противоречит принципам равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, закрепленным в пункте 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Резюмируя изложенное, с учетом имеющихся в настоящее время документов и сведений, на основании конкретных фактических обстоятельств дела, Комиссия признает отклонение заявки Заявителя на основании несоответствия договора коллективного участника требованиям документации правомерным, остальные основания отклонения Комиссия признает неправомерными.

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу об обоснованности доводов жалобы в указанных частях.

При этом обязательное для исполнения предписание Заказчику не выдается, поскольку у Заказчика имелись основания для отклонения заявки Заявителя.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «МОДУЛЬ ОЙЛ» (ОГРН: 1195027027524, ИНН: 5027283002) на действия ГАУ «ПАРК ЯУЗА» (ОГРН: 1197746614471, ИНН: 9715365510) при проведении Закупки частично обоснованной.

2. Установить в действиях Заказчика нарушение пункта 2 части 1 статьи 3, части 6 статьи 3 Закона о закупках.

3. Обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений не выдавать.

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