РЕШЕНИЕ

по делу № 1-00-1339/77-18 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

30.07.2018 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее - Комиссия), рассмотрев жалобу <...> (далее также — Заявитель) на действия заказчика — АО «СО ЕЭС» (далее также — Заказчик) при проведении открытого одноэтапного конкурса на право заключения договора оказания услуг по уборке помещений и прилегающей территории здания АО «СО ЕЭС» по адресу: г. Курск, ул. Дзержинского, д. 68 (реестровый № 31806629875) (далее — Конкурс),

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 Конкурса.

Жалоба мотивирована несогласием Заявителя с фактом отклонения его заявки от участия в Конкурсе, а также с отсутствием в Конкурсной документации порядка присвоения баллов по критерию «Качество услуг и квалификация участника конкурса».

В соответствии с частью 10 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Закон о закупках) любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», с учетом особенностей, установленных приведенной статьей, действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки. Обжалование осуществляется в следующих случаях: 1) осуществление заказчиком закупки с нарушением требований упомянутого Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика; 3) неразмещение в единой информационной системе положения о закупке, изменений, внесенных в указанное положение, информации о закупке, информации и документов о договорах, заключенных заказчиками по результатам закупки, а также иной информации, подлежащей в соответствии с настоящим Федеральным законом размещению в единой информационной системе, или нарушение сроков такого размещения; 4) предъявление к участникам закупки требований, не предусмотренных документацией о конкурентной закупке; 5) осуществление заказчиками закупки товаров, работ, услуг в отсутствие утвержденного и размещенного в единой информационной системе положения о закупке и без применения положений Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере

закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», предусмотренных частью 8.1 приведенной статьи, частью 5 статьи 8 названного закона, включая нарушение порядка применения указанных положений; 6) неразмещение в единой информационной системе информации или размещение недостоверной информации о годовом объеме закупки, которую заказчики обязаны осуществить у субъектов малого и среднего предпринимательства.

Определения Верховного Суда Российской Федерации от 11.04.2017 по делу № 304-КГ16-17592 и от 02.10.2017 по делу № 309-КГ17-7502 к порядку рассмотрения жалоб, поданных после 01.01.2018, применяются с учетом изменений законодательства в части уточнения перечня случаев обжалования.

Срок, установленный частью 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Заявителем не пропущен.

Податель жалобы, будучи извещенным о дате, времени и месте рассмотрения дела, лично не явился, своего представителя не направил, в связи с чем Комиссия определила рассмотреть жалобу на основании части 16 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Представитель Заказчика по жалобе возражал, представил документы по оспариваемой процедуре.

Проверив доводы, приведенные в жалобе, выступления присутствовавших на заседании представителей Заказчика, изучив материалы дела, Комиссия признала жалобу необоснованной в части отклонения заявки Заявителя от участия в Конкурсе, в части оспаривания положений документации приняла решение об оставлении указанных доводов жалобы без рассмотрения в связи со следующим.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, упомянутым 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 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Согласно 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.

Комиссией установлено, что Положение о закупке товаров, работ, услуг учреждения (далее — Положение о закупках) размещено на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (далее — Официальный сайт).

Заказчиком 21.06.2018 на Официальном сайте размещено извещение о проведении Закупки. Начальная (максимальная) цена договора — 8 398 348,72 руб.

В соответствии с частью 3 статьи 4 Федерального закона от 31.12.2017

№ 505-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее - Закон № 505-ФЗ):

1) положения о закупке должны быть приведены в соответствие с требованиями Закона о закупках (в редакции Закона № 505-ФЗ), утверждены и размещены в единой информационной системе не позднее 1 января 2019 года;

2) положения о закупке, которые не соответствуют Закону о закупках (в редакции Закона № 505-ФЗ), после 1 января 2019 года считаются не размещенными в единой информационной системе;

3) закупки, извещения об осуществлении которых были размещены в единой информационной системе до даты размещения положения о закупке, приведенного в соответствие с требованиями Закона о закупках (в редакции Закона № 505-ФЗ), завершаются по правилам, которые действовали на дату размещения такого извещения.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках правовым актом, регламентирующим правила закупки, является положение о закупке, принимаемое в соответствии с Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации.

На основании изложенного, согласно совместному письму Минфина России № 24-04-06/44451 и ФАС России № АД/48543/18 от 27.06.2018, учитывая положения части 3 статьи 4 Закона № 505-ФЗ, предусматривающие возможность приведения положения о закупке в соответствие с требованиями Закона № 223-ФЗ в редакции Закона № 505-ФЗ до 1 января 2019 года, заказчик с 1 июля 2018 года и по 1 января 2019 года вправе осуществлять закупки по правилам, установленным в положении о закупке в редакции, действующей до приведения его в соответствие с Законом № 223-ФЗ в редакции Закона № 505-ФЗ.

В соответствии с протоколом оценки и сопоставления заявок участников Конкурса от 18.07.2018 № 1043283 заявке Заявителя отказано в допуске к участию в Конкурсе на основании подпункта «б» пункта 6.8.2.4 Конкурсной документации.
В данном протоколе указано следующее: «несоответствие участника Конкурса требованиям, установленным в Конкурсной документации в связи с неподтверждением опыта оказания аналогичных услуг».

Согласно пункту 5.1.8 Конкурсной документации установлено требование о наличии у участника конкурса за последние 2 года опыта оказания аналогичных услуг, стоимость которых составляет не менее 30% от начальной (предельной) цены договора, заключаемого по результатам конкурса.

Согласно пункту 8.5.2.3 Конкурсной документации аналогичным считается договор оказания услуг по комплексной уборке объектов административно-хозяйственного (офисного) назначения с площадью помещений (основного и вспомогательного назначения) не менее 2500 кв.м и прилегающей к ним территории.

Исходя из представленных материалов и сведений, Комиссия установила, что Заявителем в подтверждение опыта оказания аналогичных услуг были представлены договоры, заключенные с ООО «АКРОПОЛИС», ООО

«Курскэнергоспецремонт», ООО «Стройсервис-6», исходя из которых не было предусмотрено оказание услуг по уборке прилегающей территории, как того требуют положения Конкурсной документации.

Поскольку предметом договора, заключаемого по результатам Конкурса, помимо уборки помещений является также и уборка прилегающей территории, включающая значительный объем мероприятий, установленных пунктом 3.5.3 Конкурсной документации, Комиссия не усматривает в действиях Заказчика неправомерность отклонения заявки Заявителя.

Кроме того, Заявитель указывает на отсутствие конкретного определения порядка присвоения баллов по критерию «Качество услуг и квалификация участника конкурса».

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).

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 Конкурсной 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 Конкурсной документации после окончания срока подачи заявок свидетельствует о злоупотреблении своим правом на обжалование процедуры.

В связи с изложенным, Комиссия, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

Признать жалобу Заявителя на действия АО «СО ЕЭС» (ИНН: 7705454461; ОГРН: 1027700201352) при проведении Конкурса необоснованной в части отклонения заявки Заявителя от участия в Конкурсе, в части обжалования положений

документации оставить без рассмотрения.

Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 26.07.2018 № ИГ/35990/18.

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