

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-8583/2024 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

03.07.2024 г. Москва

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

Председательствующего:

<...>

при участии представителей <...>

в отсутствие представителей <...>, извещенных надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 26.06.2024 № НП/25579/24,

рассмотрев жалобу <...>(далее — Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по гардеробному обслуживанию <...> (реестровый № 32413693907, 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.

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 Заявителя, которому направлялось уведомление о принятии жалобы к рассмотрению, в Управление не поступало.

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.

Таким образом, учитывая, что указанное лицо надлежащим образом извещено о дате, времени и способе рассмотрения жалобы заблаговременно Комиссия Московского УФАС считает возможным провести дистанционное рассмотрение жалобы в отсутствие Заявителя.

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 установленных 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; акты и (или) действия (бездействие) уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, могут быть обжалованы юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем, права или законные интересы которых, по их мнению, нарушены при осуществлении мероприятий по реализации проекта по строительству объекта капитального строительства либо при предъявлении требования осуществить мероприятия по реализации проекта по строительству объекта капитального строительства, не предусмотренные статьей 5.2 Градостроительного кодекса Российской Федерации, и (или) получить документы, сведения, материалы, согласования, не включенные в предусмотренный законодательством Российской Федерации о градостроительной деятельности реестр документов, сведений, материалов, согласований, необходимых для реализации проекта по строительству объекта капитального строительства (далее в настоящей статье - заявитель).

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 требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о Закупках.

Согласно доводам жалобы Заявитель выражает несогласие с положениями закупочной документации.

Заказчик с доводами жалобы не согласился и на заседание Комиссии представил письменные возражения, а также иные истребованные антимонопольным органом документы.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссией установлено следующее.

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.

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 9 статьи 3.2 Закона о закупках для осуществления конкурентной закупки заказчик разрабатывает и утверждает документацию о закупке (за исключением проведения запроса котировок в электронной форме), которая размещается в единой информационной системе вместе с извещением об осуществлении закупки и включает в себя сведения, предусмотренные в том числе частью 10 статьи 4 настоящего Федерального закона.

Заказчик осуществляет свою закупочную деятельность в соответствии с требованиями Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд <...> (далее — Положение).

Извещение о проведении Закупки опубликовано на сайте Единой информационной системы в сфере закупок 10.06.2024.

Начальная (максимальная) цена договора: 6 942 762,96 руб.

Дата начала срока подачи заявок: 10.06.2024.

Дата и время окончания подачи заявок: 26.06.2024 в 09:00.

Дата подведения итогов: 03.07.2024.

В соответствии с пунктом 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные заказчиком и предусмотренные техническими регламентами в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика. Если заказчиком в документации о закупке не используются установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

В своей жалобе Заявитель указывает, что Закупочной документацией надлежащим образом не определен предмет Закупки, что не позволяет определить стоимость закупаемых услуг и товаров и сформировать ценовое предложение.

Согласно пункту 2 Информационной карты предмет договора: оказание услуг по гардеробному обслуживанию <...>

В соответствии с пунктом 6.2 Технического задания с 15.09.2024 в соответствии с графиком, утвержденным Заказчиком, приступить к оказанию услуг по гардеробному обслуживанию. В случае, если в ходе обследования гардеробов будут выявлены дефекты или отсутствие гардеробного оборудования для качественного оказания услуг, Исполнитель и Заказчик составляют об этом двусторонний акт, на основании которого Заказчик направляет в адрес Исполнителя заявку с указанием количества такого оборудования (Перечень гардеробного оборудования), необходимого к поставке и установке на Объекте Заказчика. Поставка такого оборудования и его монтаж осуществляется за счет средств Исполнителя, силами его сотрудников.

Перечень гардеробного оборудования, поставляемого по заявке Заказчика в рамках исполнения обязательств, предусмотренных настоящим пунктом:

№	Наименование товара	Предельное поставляемое количество	Технические характеристики
1	Номерок гардеробный	Не более 2000	В соответствии с Приложением №1 к

		штук	техническому заданию
2	Крючок гардеробный	Не более 5000 штук	В соответствии с Приложением №1 к техническому заданию
3	Плечики гардеробные	Не более 3200 штук	В соответствии с Приложением №1 к техническому заданию
4	Лоток обувной	Не более 1000 штук	В соответствии с Приложением №1 к техническому заданию
5	Стойка для головных уборов напольная	Не более 6 штук	В соответствии с Приложением №1 к техническому заданию

Согласно пункту 7 Технического задания Исполнитель осуществляет прием на хранение в гардероб предметов верхней одежды и головных уборов и их выдачу при предъявлении номерного жетона установленного образца. Должен обеспечить размещение верхней одежды, требующей бережного ухода (шубы, изделия из шерсти и натурального меха, изделия из кашемира и костюмной ткани модельного кроя, шляпы, формованные головные уборы) на специальных приспособлениях для надлежащего хранения такой одежды: вещевые плечики, вешалки для головных уборов. В период с ноября по апрель мокрую обувь (в случае приемки таковой) необходимо размещать на обувных лотках.

При потере номерного жетона, по которому сдана вещь на хранение в гардероб, оформляется двусторонний акт – представителем Заказчика и гардеробщиком Исполнителя в присутствии владельца вещи; в акте указываются паспортные данные владельца, название сданной в гардероб вещи, ее описание и приблизительная стоимость; выдача вещей при отсутствии паспорта (или иного удостоверения личности) производится по окончании работы гардероба. Замена утраченного номерка производится Исполнителем в течение 24 часов с момента составления двустороннего акта, указанного в настоящем пункте. Заменяемые номерные жетоны по причине утери входят в предельную норму, указанную в п.6 настоящего Технического задания.

В соответствии с пунктом 6 § 1 раздела 2 документации первая часть заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме должна содержать описание поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом закупки, подготовленное в соответствии с формами раздела 4 «Образцы форм документов» и с учетом требований, предусмотренных § 2 «Требования к описанию участниками закупки поставляемого товара (выполняемых работ, оказываемых услуг) и подаче предложения о цене» раздела 2 «Порядок проведения открытого аукциона в электронной форме». Не допускается указание в первой части заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме сведений об участнике закупки, о ценовом предложении и о его соответствии требованиям, установленным в документации о закупке, в том числе квалификационным (при наличии таких требований).

В силу пункта 1 § 2 раздела 2 документации заявка на участие в открытом аукционе в электронной форме формируется участником закупки в соответствии с формами, приведенными в разделе 4 «Образцы форм документов». Используемые при подготовке заявки формы должны быть заполнены по всем пунктам.

Согласно Форме 1 раздела 4 документации Заявка на участие в открытом аукционе в электронной форме (первая часть):

«Настоящим организация/физическое лицо, сведения о которой (ом) указаны во второй части заявки на участие в аукционе в электронной форме, выражает согласие на поставку товаров (выполнение работ, оказание услуг), соответствующих требованиям документации об аукционе в электронной форме на _____ (указывается наименование аукциона в электронной форме) (реестровый номер закупки _____), на условиях, предусмотренных указанной документацией об аукционе в электронной форме.».

Таким образом, предметом Закупки является исключительно оказание услуг, участники Закупки не предлагают к поставке товары, гардеробное оборудование, в случае необходимости, оплачивается за счет средств Исполнителя.

Комиссией установлено, что требуемые Заказчиком товары являются используемыми и не подлежат передаче по товарной накладной или акту передачи, а также не подлежат постановке на бухгалтерский баланс Заказчика.

Более того согласно Закупочной документации исполнитель при оказании услуг будет проводить обслуживание по заявке Заказчика. Таким образом, указанный в заявке товар может даже не использоваться при исполнении договора.

В силу изложенного, указанные расходы не входят в предмет договора, в связи с чем не включаются в расчет НМЦД.

Также Заявитель не согласен с тем, что Заказчиком установлены необоснованные требования к товарам.

В частности, Заявитель отмечает, что словосочетание «должно быть» и его формы, а также указание прочерка не несут никакого смысла и не переносятся в заявку. По мнению Заявителя, подобное описание товаров не отражает потребности Заказчика, не характеризует свойства, непосредственно, самих товаров, а лишь препятствует подготовке заявки и ведёт к ограничению количества участников закупки

Вместе с тем, Комиссия отмечает, что, как уже было установлено, поставка товаров не является предметом договора, для подачи заявки участникам необходимо представить исключительно согласие на оказание услуг.

Таким образом, требования к товару, будут предъявляться исключительно в случае необходимости его замены при исполнении договора.

Согласно части 6 статьи 3 Закона о закупках Заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. 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.

Таким образом, учитывая, что по договору не осуществляется поставка товаров, то в составе документации не установлено требование о предоставлении в составе предложения конкретных характеристик товаров, в связи с чем доводы Заявителя о создании препятствий подаче заявки спорным условием документации фактически не подтверждается, а равно позиция Заявителя основывается на неверном толковании положений документации.

В силу изложенного, установленные требования не препятствуют подаче заявки на участие в Закупке. Доказательства обратного Заявителем не предоставлены.

Кроме того, в адрес Заказчика поступил запрос разъяснения Закупочной документации, согласно ответу от 21.06.2024 на который «От Участника закупки не требуется предоставлять в составе заявки информацию о характеристиках товаров, установленных в Приложении №1 к Техническому заданию.

В составе заявки предоставляется согласие на оказание услуг в соответствии с Формой 1 Раздела 4. Документации.».

В свою очередь, Заявитель на заседание Комиссии не явился, доказательств невозможности подачи заявки на участие в Закупки не представил, а равно не доказал, что спорные требования нарушают его права.

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 действующего законодательства Российской Федерации в сфере закупок, 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 <...>при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 26.06.2024 № НП/25579/24.

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