

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-7511/2024 о нарушении
процедуры торгов и порядка заключения договоров
10.06.2024 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 видеоконференцсвязи представителей <.....>,

рассмотрев жалобу <.....> (далее — Заявитель) на действия <.....> (далее — Заказчик) при проведении <.....>, 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, перенаправленная письмом ФАС России от 04.06.2024 № 28/48189/24.

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 требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о Закупках.

Согласно доводам жалобы Заявитель выражает несогласие с отклонением своей заявки, поскольку его заявка полностью соответствовала требованиям Закупочной документации.

Также Заявитель не согласен с допуском участника № 5 ввиду неуказания в форме сведений по некоторым сотрудникам даты выдачи паспортов, что является нарушением требований Закупочной документации в части необходимости указания в форме сведений реквизитов паспортов заявленных сотрудников.

Кроме того, Заявитель оспаривает содержание итогового протокола, а именно в итоговом протоколе не раскрыта причина, по которой участнику № 4 засчитано 12 специалистов из 21 представленных.

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

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 заказчик руководствуется 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, утвержденным

При проведении Закупки Заказчик руководствовался Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд <.....>, утвержденным Советом директоров <.....> от 15 декабря 2023 (далее – Положение о закупке).

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.

Как следует из материалов дела, Заказчиком 24.04.2024 в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 06.03.2022 № 301 «Об основаниях неразмещения в единой информационной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд сведений о закупках товаров, работ, услуг, информации о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), с которыми заключены договоры» на официальном сайте Оператора ЭТП (<https://www.rts-tender.ru/>) на сайте <https://www.rts-tender.ru/> разместил информацию о проведении Закупки.

Начальная (максимальная) цена договора: 32 210 298,00 рублей.

Дата начала подачи заявок: 24.04.2024.

Дата и время окончания подачи заявок: 15.05.2024 в 10:00 (МСК).

Дата подведения итогов: 24.05.2024.

В отношении довода Заявителя о несогласии с отклонением своей заявки Комиссия отмечает

следующее.

Согласно Приложению № 1 к протоколу заседания комиссии по осуществлению закупок от 24.05.2024 №132/ОКЭ-ВСМ/24/2 заявка Заявителя (порядковый № 5) отклонена на основании пункта 3.9.5. документации о закупке в связи с установлением недостоверной информации, содержащейся в документах, представленных в составе заявки, а именно в форме сведений о наличии квалифицированного персонала у работника <.....> сведения о дате рождения не соответствуют действительности (верно: 18.07.1965 г.р.); у работника <.....> сведения о дате рождения не соответствуют действительности (верно: 24.01.1974 г.р.). При проверке указанных работников, в соответствии с представленными участником данными о СНИЛС и ИНН, по учетам ПФР РФ и ФНС РФ не значатся.

В соответствии с пунктом 3.17.8.7 Закупочной документации во второй части заявки должны быть представлены документы, на основании которых проводится оценка в отношении критериев и порядка оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе, применяемых к участникам (если приложением № 1.4 конкурсной документации установлены такие критерии и порядок оценки и сопоставления заявок и предусмотрено представление документов, на основании которых производится оценка и сопоставление заявок). Перечень документов и порядок их оформления указываются в приложении № 1.4 конкурсной документации.

Так, пунктом 3.2 Приложения № 1.4 к конкурсной документации установлен следующий порядок оценки по подкритерию «Квалификация персонала (преподаватель)» критерия «Квалификация участника»:

Максимальное количество баллов - 15 баллов.

Оценивается путем деления количества персонала участника (преподаватель), задействованного в оказании услуг, имеющегося у каждого (j -ого) участника, на максимальное количество персонала (преподаватель), задействованного в оказании услуг из всех имеющихся у участников:

, где

$J=1...n$, n – количество участников

A_j - количество баллов j -ого участника;

P_j – количество персонала, задействованного в оказании услуг имеющегося у j -ого участника;

P_{max} – максимальное количество персонала, задействованного в оказании услуг из всех имеющихся у участников

15 – максимально возможное количество баллов.

II. В подтверждение того, что участник располагает квалифицированным персоналом, указанным в пункте 3.2 приложения № 1.4 к конкурсной документации, в составе заявки представляет:

- документ, подготовленный по Форме сведений о квалифицированном персонале участника, представленной в приложении № 1.3 конкурсной документации;

- копии гражданско-правовых договоров и/или трудовых договоров с работниками и/или иные договоры на оказания услуг по предоставлению персонала;

- согласие каждого субъекта персональных данных, указанного в приложении № 1.4 конкурсной документации, на обработку его персональных данных <.....> в целях получения подтверждения сведений, указанных в заявке участника, необходимого для оказания услуг по предмету конкурса, по форме приложения № 1.3 конкурсной документации;

- патенты (копия основной и оборотной стороны), выданные в соответствии с Федеральным законом от 25.07.2002 № № 115-ФЗ «О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации» (в случае предоставления участником специалистов, являющихся иностранными

гражданами, за исключением иностранных граждан государств, являющихся членами Евразийского экономического союза).

Приложением № 1.3 к конкурсной документации установлена форма сведений о квалифицированном персонале участника:

Форма сведений о квалифицированном персонале участника

представляется в формате MS Word

При заполнении данной формы участнику необходимо убедиться в правильности указания сведений о квалифицированном персонале, а именно:

соответствие ФИО специалистов, указанных в документах, удостоверяющих их личность;

правильность указания реквизитов паспорта гражданина РФ /патента специалиста, а также убедиться, что указанные документы являются действующими;

соответствие ИНН, СНИЛС специалистов, указанных в соответствующих документах, а также полноту указанной информации (количество необходимых символов в номерах ИНН, СНИЛС).

Обращаем внимание участников закупки, что представленные сведения о квалифицированном персонале, включая сведения о документах, удостоверяющих личность, ИНН, СНИЛС и т.п. должны быть достоверными

Сведения о квалифицированном персонале участника

№	Количество специалистов по требуемой специальности с указанием Ф.И.О.	Из них состоят в штате	ФИО специалиста, дата рождения	Реквизиты паспорта специалиста	ИНН специалиста	СНИЛС специалиста	Реквизиты трудовых договоров или гражданско-правовых договоров со специалистами, задействованными при выполнении работ, оказании услуг, поставке товаров, иных договоров на оказание услуг по предоставлению персонала	Иные требования для оценки заявки участника
1								
2								
3								

Таким образом, исходя из вышеизложенных положений Закупочной документации участнику в качестве подтверждения наличия квалифицированного персонала необходимо в составе заявки представить, в том числе документ, подготовленный по форме сведений о квалифицированном персонале участника.

В силу пункта 3.9.5 Закупочной документации в случае установления недостоверности информации, содержащейся в документах, представленных участником в составе заявки, заказчик обязан отстранить такого участника конкурса на любом этапе проведения конкурса.

Если в ходе проверки информации и документов, представленных участниками закупки, выявлены недостоверные сведения, заказчик вправе направить обращение в правоохранительные и/или контролирующие органы о проведении в отношении участника, предоставившего недостоверные сведения, соответствующих проверок.

На основании пункта 3.9.18 Закупочной документации отклонение заявки участника или отказ от заключения договора с победителем закупки (или с участником, с которым по итогам закупки принято решение заключить договор) осуществляется в любой момент до заключения договора, если заказчик обнаружит, что участник не соответствует требованиям, указанным в конкурсной документации и/или предоставил недостоверную информацию в отношении своего соответствия указанным требованиям.

Комиссией установлено, что Заявителем в составе заявки представлена форма сведений о квалифицированном персонале участника, а также подтверждающие документы на 33 специалистов.

Как следует из материалов дела, при рассмотрении заявки Заявителя Заказчиком выявлены несоответствия в части указания Заявителем в форме сведений о квалифицированном персонале сведений о дате рождения представленных сотрудников, а именно:

- у <.....> указана дата рождения: 13.07.1965. В действительности: 18.07.1965.

- у <.....> указана дата рождения: 24.10.1974. В действительности: 24.01.1974.

В свою очередь, Заявитель на заседании Комиссии не отрицал факт неверного указания в форме сведений даты рождения по данным сотрудникам, пояснив, что при заполнении сведений о квалифицированном персонале была допущена техническая ошибка.

Вместе с тем, по мнению Заявителя, отклонение по вышеуказанным обстоятельствам неправомерно, а указанные Заказчиком несоответствия имеют формальный характер.

В свою очередь, Комиссия считает необходимым отметить, что в целях соблюдения баланса частных и публичных интересов не допускается отклонение заявок участников по формальным основаниям с целью искусственно ограничить количество потенциальных участников.

Комиссия отмечает, что оценка – процесс выявления в соответствии с условиями определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) по критериям оценки и в порядке, установленном в документации о закупке, и направлен на выявление лучших условий исполнения договора, указанных в заявках (предложениях) участников закупки.

Комиссия, изучив представленные материалы, установила, что при несоответствии документов, представленных участником для целей оценки, такая оценка осуществляется без учета информации, указанной в таких документах, следовательно, заявка Заявителя не может быть отклонена по вышеуказанному основанию.

В настоящем случае, Комиссия приходит к выводу, что решение Заказчика об отклонении заявки Заявителя по указанному выше основанию принято в нарушение Закона о закупках и осуществлено Заказчиком по формальному основанию.

Указанная правовая позиция изложена в постановлении Девятого арбитражного апелляционного суда от 01.12.2021 по делу № А40-62474/2021, решениях Арбитражного суда города Москвы от 22.11.2021 по делу № А40-159552/21, от 27.08.2021 по делу № А40-35224/21, от 04.03.2021 по делу № А40-257347/21, от 26.04.2022 по делу № А40-15048/22, от 02.02.2022 по делу № А40-16681/22, от 26.04.2022 по делу № А40-15093/22.

При таких обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу о несоответствии действий Заказчика требованиям, установленным в пункте 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

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 указанной части.

В соответствии с подпунктом «а» пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции

антимонопольный орган выдает организатору торгов, оператору электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, продавцу государственного или муниципального имущества, организатору продажи обязательные для исполнения предписания о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации и проведения торгов, продажи государственного или муниципального имущества, порядка заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися, в том числе предписания об отмене протоколов, составленных в ходе проведения торгов, о внесении изменений в документацию о торгах, извещение о проведении торгов, об аннулировании торгов.

В силу пункта 524 Положения о закупке договор по результатам неконкурентной закупки заключается в порядке и сроки, установленном законодательством Российской Федерации и принятыми во исполнение его нормативными правовыми актами, а также нормативными документами заказчика.

Также в соответствии с пунктом 543.4 Положения о закупке договор по результатам неконкурентной закупки заключается в порядке и сроки, установленном законодательством Российской Федерации и принятыми во исполнение его нормативными правовыми актами, а также нормативными документами заказчика.

Согласно пункту 3.24.3 Закупочной документации договор по результатам конкурса заключается в течение 20 дней с даты размещения на сайтах итогового протокола. В случае необходимости одобрения органом управления заказчика в соответствии с законодательством Российской Федерации заключения договора или в случае обжалования в антимонопольном органе действий (бездействия) заказчика, комиссии по осуществлению закупки, оператора электронной площадки договор должен быть заключен не позднее чем через пять дней с даты указанного одобрения или с даты вынесения решения антимонопольного органа по результатам обжалования действий (бездействия) заказчика, комиссии по осуществлению конкурентной закупки, оператора ЭТЗП.

Таким образом, поскольку в настоящем случае по результатам закупки, с соблюдением требований пункта 534, 543.4 Положения о закупке, а также пункта 3.24.3 Закупочной документации, с победителем заключен договор (05.06.2024), Комиссия Управления не выдает Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.

В отношении довода Заявителя о несогласии с допуском участника № 5 Комиссия отмечает следующее.

Как следует из материалов дела заявка участника № 5 признана соответствующей требованиям Закупочной документации (Приложение № 1 к протоколу заседания комиссии по осуществлению закупок от «24» мая 2024 г. №132/ОКЭ-ВСМ/24/2).

В соответствии с Приложением № 1 к протоколу заседания комиссии по осуществлению закупок от «24» мая 2024 г. №132/ОКЭ-ВСМ/24/2 по итогам рассмотрения вторых частей заявок установлено, что участник №5 в подтверждение наличия квалифицированного персонала (преподаватель) представил все необходимые документы, однако в форме сведений о наличии квалифицированного персонала, у некоторых сотрудников, отсутствуют даты выдачи паспортов, в связи с чем данные сотрудники не будут учитываться при оценке.

В силу пункта 3.9.29 Закупочной документации если по каким-либо причинам участник представил информацию частично, заявка по критериям, указанным в приложении № 1.4 конкурсной документации, оценивается на основании имеющейся в составе заявки информации.

Таким образом, в данном случае, учитывая, что участником № 5 в составе заявки представлена неполная информация о реквизитах паспорта сотрудников, применяется пункт 3.9.29 Закупочной документации.

При этом Комиссия обращает внимание на то, что при несоответствии документов, представленных участником для целей оценки, такая оценка осуществляется без учета информации, указанной в таких документах, следовательно, заявка участника № 5 не может быть отклонена за отсутствие в форме сведений о квалифицированном персонале полных реквизитов паспортов (даты выдачи паспорта) у некоторых сотрудников.

При таких обстоятельствах довод Заявителя в указанной части признается Комиссией

необоснованным.

В отношении довода Заявителя об отсутствии в итоговом протоколе обоснования принятия/непринятия к зачету заявленных участником № 4 специалистов, Комиссия отмечает следующее.

В соответствии с пунктом 288 Положения о закупке итоговый протокол должен содержать следующие сведения:

1) дата подписания протокола;

2) количество поданных заявок на участие в закупке, а также дата и время регистрации каждой такой заявки;

3) порядковые номера заявок на участие в закупке, окончательных предложений участников закупки в порядке уменьшения степени выгоды содержащихся в них условий исполнения договора, включая информацию о ценовых предложениях и (или) дополнительных ценовых предложениях участников закупки. Заявке на участие в закупке, окончательному предложению, в которых содержатся лучшие условия исполнения договора, присваивается первый номер. В случае, если в нескольких заявках на участие в закупке, окончательных предложениях содержатся одинаковые условия исполнения договора, меньший порядковый номер присваивается заявке на участие в закупке, окончательному предложению, которые поступили ранее других заявок на участие в закупке, окончательных предложений, содержащих такие же условия;

4) результаты рассмотрения заявок на участие в закупке, окончательных предложений (если документацией о закупке, извещением об осуществлении закупки на последнем этапе проведения закупки предусмотрены рассмотрение таких заявок, окончательных предложений и возможность их отклонения) с указанием в том числе: а) количества заявок на участие в закупке, окончательных предложений, которые отклонены; б) оснований отклонения каждой заявки на участие в закупке, каждого окончательного предложения с указанием положений документации о закупке, извещения о проведении запроса котировок, которым не соответствуют такие заявка, окончательное предложение;

5) результаты оценки заявок на участие в закупке, окончательных предложений (если документацией о закупке на последнем этапе ее проведения предусмотрена оценка заявок, окончательных предложений) с указанием решения комиссии по осуществлению закупок о присвоении каждой такой заявке, каждому окончательному предложению значения по каждому из предусмотренных критериев оценки таких заявок (в случае, если этапом закупки предусмотрена оценка таких заявок);

6) причины, по которым закупка признана несостоявшейся, в случае признания ее таковой;

7) иные сведения в случае, если необходимость их указания в протоколе предусмотрена настоящим Положением.

Таким образом, Положение о закупке не устанавливает обязанность Заказчика указания в итоговом протоколе раскрытия причин принятия/непринятия к оценке представленных документов.

Вместе с тем Комиссия, исследовав итоговый протокол от 24.05.2024 № 132/ОКЭ-ВСМ/24/2 установила, что названный протокол составлен надлежащим образом и соответствует требованиям, установленным пунктом 288 Положения о закупке.

В свою очередь, Заявителем не представлено доказательств каким образом отсутствие в итоговом протоколе обоснований принятия/непринятия к оценке сведений о сотрудниках участника № 4 нарушает его права не представлено, а Комиссией не установлено.

Комиссия отмечает, что 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 в указанной части.

На основании изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу <.....> на действия <.....> при проведении Закупки частично обоснованной.
2. Установить в действиях Заказчика нарушения пункта 2 части 1 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.