

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-7022/2023 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

14.06.2023

г. Москва

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

Председательствующего Комиссии:

«.....»,

членов Комиссии:

«.....»,

«.....»,

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей «.....», «.....»,

рассмотрев жалобу «.....» (далее также — Заявитель) на действия «.....» (далее также — 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 нежилых помещений и уборке прилегающей территории исполнительного аппарата ПАО «Россети Центр» (реестровый № 32312345212, 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 Московское УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки.

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 или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или 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 июля 2011 года N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", 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; 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 утвержденный Правительством Российской Федерации в соответствии с законодательством Российской Федерации о градостроительной деятельности исчерпывающий перечень документов, сведений, материалов, согласований, необходимых для выполнения мероприятий по реализации проекта по строительству объекта капитального строительства (далее в настоящей статье — заявитель).

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) 15.05.2023.

Согласно протоколу очного заседания Конкурсной комиссии по рассмотрению вторых частей заявок участников от 17.05.2023 № 0147-ИА-23-2 заявка Заявителя (Участник № 159307) не допущена к дальнейшему участию по следующему основанию:

- На основании пунктов 6.2.4 (б), 3.1.1, 3.5.13 части I документации о закупке отклонить заявку Коллективного участника в составе: Лидер (Ведущий партнер) – «.....», ИНН «.....», КПП «.....», адрес: «.....», и член коллективного участника (Партнер 2) – «.....», ИНН «.....», КПП «.....», адрес: «.....», поскольку в заявке содержится противоречивая информация:

Договор о создании консорциума от 04.05.2023 № 04-05/23/1	Приложение № 1 к договору от 04.05.2023 № 04-05/23/1	Пункт 1.5.3 (с) документации о закупке
---	--	--

<p>п. 4.8 Партнеры настоящим заявляют, что они несут <u>солидарную ответственность</u> перед Заказчиком <u>за своевременное и полное исполнение обязательств, вытекающих из Контракта</u></p>	<p><u>п. 1.4 Ответственность Партнеров за неисполнение или ненадлежащее исполнение договора с заказчиком определяется Контрактом, исходя из распределения обязанностей.</u></p>	<p>Соглашение должно удовлетворять следующим требованиям: ... солидарная ответственность за своевременное и полное исполнение Договора</p>
	<p>Согласно Плану распределения объемов по договору между членами коллективного участника: ООО «...» - 50%; ООО «...» - 50%</p>	

Заявитель с указанным отклонением своей заявки не согласился, указав, что заявка отклонена неправомерно, поскольку противоречивые, по мнению Заказчика, сведения в Договоре консорциума были установлены в соответствии с требованиями Документации.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения и материалы, запрошенные антимонопольным органом.

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 Федерального закона от 18.07.2011 г. N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (далее - Закон 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 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.

Согласно части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

Пунктом 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках предусмотрено, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к участникам такой закупки.

Разделом 1.5 Документации установлены требования к коллективным участникам (группе лиц).

В соответствии с пунктом 1.5.1 Документации, в закупке могут участвовать не только юридические лица, индивидуальные предприниматели самостоятельно (п. 1.4.1), но и их объединения (группы лиц), способные на законных основаниях выполнить требуемые поставки, работы, услуги. Возможность участия в закупке коллективных участников установлена в пункте 10 части IV «ИНФОРМАЦИОННАЯ КАРТА ЗАКУПКИ».

Согласно пункту 1.5.2 Документации, в случае участия в закупке коллективного участника (группы лиц) каждое юридическое лицо (каждый индивидуальный предприниматель), входящее в состав коллективного участника, должно отвечать требованиям настоящей документации о закупке в части требований, не подлежащих суммированию (пункт 15 (пп. а) — е) части IV «ИНФОРМАЦИОННАЯ КАРТА ЗАКУПКИ»). При установлении требований по количественным параметрам деятельности коллективного участника (группы лиц), количественные параметры членов объединения суммируются. При установлении требований по наличию специальной правоспособности (например, наличие лицензий и иных специальных разрешительных документов) соответствие установленным в документации о закупке требованиям оценивается в соответствии с распределением поставок, работ, услуг между членами коллективного участника.

Пунктом 1.5.3 Документации установлено, что коллективный Участник (группа лиц) готовит Заявку в том числе с учетом следующих дополнительных требований:

с) в состав Заявки дополнительно включается копия соглашения между членами коллективного Участника. Соглашение должно удовлетворять следующим требованиям: в соглашении должны быть четко определены права и обязанности сторон как в рамках участия в закупке, так и в рамках исполнения Договора; в соглашении должно быть приведено четкое распределение объемов в процентном выражении от стоимости заключаемого Договора (при этом стоимость заключаемого Договора не указывается) и сроков выполнения работ между членами коллективного Участника; в соглашении должен быть определен лидер, который в дальнейшем представляет интересы каждого члена коллективного Участника во взаимоотношениях с Организатором и Заказчиком; **в соглашении должна быть установлена субсидиарная ответственность каждого члена коллективного участника по обязательствам, связанным с участием в закупке, и солидарная ответственность за своевременное и полное исполнение Договора;** 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; срок действия соглашения должен быть не менее, чем срок действия Договора; соглашение не должно изменяться без одобрения Организатора и Заказчика.

Комиссией установлено, что в заявке Заявителя был представлен Договор о создании консорциума от 04.05.2023 № 04-05/23/1, который регулирует отношения

между лидером и партнером в части их совместной деятельности при участии в Закупке.

Пунктом 4.8. договора о создании консорциума от 04.05.2023 № 04-05/23/1 установлено: «Партнеры настоящим заявляют, что они несут солидарную ответственность перед Заказчиком за своевременное и полное исполнение обязательств, вытекающих из Контракта».

Пунктом 1.4 Приложения № 1 к Договору о создании консорциума от 04.05.2023 № 04-05/23/1 установлено: «Ответственность партнеров за неисполнение или ненадлежащее исполнение договора с заказчиком определяется контрактом, исходя из распределения обязанностей. Объем финансовой ответственности каждого лица, входящего в состав коллективного участника, определяется в равных долях. Предъявление и рассмотрение претензий заказчика осуществляет Ведущий партнер.».

Таким образом, пунктом 4.8 Договора о создании консорциума от 04.05.2023 № 04-05/23/1 установлена солидарная ответственность перед Заказчиком за своевременное и полное исполнение обязательств, а пунктом 2.1 Приложения № 1 к Договору о создании консорциума от 04.05.2023 № 04-05/23/1 установлена ответственность исходя из распределения обязанностей, то есть субсидиарная.

По мнению Заказчика, вышеуказанные пункты Договора о создании консорциума от 04.05.2023 № 04-05/23/1 являются противоречивыми друг другу.

Как было отмечено Комиссией ранее, в соответствии с подпунктом с) пункта 1.5.3 Документации в состав Заявки дополнительно включается копия соглашения между членами коллективного Участника, в котором, в том числе, **должна быть установлена субсидиарная ответственность** каждого члена коллективного участника по обязательствам, связанным с участием в закупке, **и солидарная ответственность** за своевременное и полное исполнение Договора.

Исследовав положения документации и вышеуказанные пункты Договора о создании консорциума от 04.05.2023 № 04-05/23/1, Комиссия приходит к выводу, что договор о создании консорциума имеет сопоставимый характер с требованиями Заказчика, так как содержит все необходимые положения.

Однозначных доказательств, свидетельствующих о том, что положения представленного в составе заявки Заявителя Договора о создании консорциума от 04.05.2023 № 04-05/23/1 не соответствуют требованиям Документации Заказчиком Комиссии не представлено.

Таким образом, у Заказчика отсутствовали правовые основания для отказа в допуске заявки Заявителя по спорному основанию.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках заказчики при проведении закупочных процедур должны руководствоваться принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Однако в настоящем случае названные принципы Заказчиком соблюдены не были, поскольку отклонение заявки Заявителя по формальным признакам ввиду ее

несоответствия требованию закупочной документации объективно ведет к несоблюдению указанного принципа и представляет собой не выбор наилучшего и наиболее надежного контрагента, а очевидное ограничение количества участников закупочной процедуры.

В силу 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.

При таких обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу о несоответствии действий Заказчика требованиям, установленным в пункте 2 части 1, части 6 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.

На основании изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу «.....» (ИНН: «.....»; ОГРН: «.....») на действия «.....» (ИНН: «.....»; ОГРН: «.....») при проведении Закупки обоснованной.
2. Установить в действиях «.....» нарушения пункта 2 части 1, части 6 статьи 3 Закона о закупках.
3. Выдать «.....» обязательное для исполнения предписание об устранении допущенных нарушений.

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