

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-18691/2022 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

14.12.2022 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 <...> ,

в отсутствие представителей<...> , извещенных надлежащим образом о дате, месте и времени заседания письмом Московского УФАС России от 09.12.2022 №НП/62947/22,

рассмотрев жалобу <...>(далее - Заявитель) на действия<...> (далее — Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по комплексной инженерной эксплуатации <...>(реестровый № 32211842002) (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 08.12.2022 № 28/111283/22.

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 представителей 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, 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.

Часть 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.

Жалобы Заявителя отвечают требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках.

Как следует из материалов дела, 13.11.2022 Заказчик на официальном сайте

Единой информационной системы в сфере закупок (<http://zakupki.gov.ru>) (далее – ЕИС) разместил информацию о проведении Закупки.

Цена договора: 21 999 999,96 рублей.

Комиссией установлено, что Заявителем подана заявка № 6.

В соответствии с итоговым протоколом № 32211842002-1 подведения итогов конкурса в электронной форме №223.ОК.428 от 01.12.2022 (ID закупки: 53480) заявка Заявителя не соответствует требованиям документации, закупочной комиссией Заказчика принято решение *«отказать в допуске к участию в закупке на основании пп. 2) п. 2.8.1 Документации о закупке (далее ДоЗ) в связи с несоответствия участника закупки квалификационным требованиям, а именно: наличие финансовых, материальных средств, а также иных возможностей (ресурсов), необходимых для выполнения условий договора (перечень подтверждающих документов указан в пп 1) п 1.1.15 части 1 ДоЗ). В соответствии с пунктом 2к) пункта 1.1.6 части 1 ДоЗ баланс активов компании должен быть не менее 20 % начальной (максимальной) цены договора, что составляет 4 399 999,99 рублей. Участником предоставлен годовой баланс за 2021г. на сумму 3 823 тыс. руб., что составляет менее 20% от НМЦК.»*.

Согласно доводам жалобы, Заявитель со отклонением своей заявки не согласился, а также указывает на несоответствие победителя квалификационным требованиям о наличии финансовых, материальных средств, а также иных возможностей (ресурсов), необходимых для выполнения условий договора.

На заседании Комиссии представитель Заказчика пояснил, что победителем закупки признан участник № 1 — <...>

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 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.

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.

Положениями части 6 статьи 3 Закона о закупках предусмотрено, 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.

В соответствии с подпунктом 2 пункта 1.1.6 документации квалификационными требованиями к участникам закупки являются:

и) отсутствие отрицательного опыта работы с Заказчиком: установлено (подтверждается участником в Форме 1 заявки).

Под отрицательным опытом работы с Заказчиком подразумевается:

1. наличие неуплаченных штрафов и(или) неустоек, признанных арбитражным судом, на момент окончания срока подачи заявок на участие в закупке;

2. расторжение заключенного договора в связи с его полным или частичным неисполнением по вине поставщика (в том числе по обоюдному согласию сторон) если такое расторжение не оспорено в судебном порядке на момент окончания срока подачи заявок на участие в закупке;

к) наличие финансовых, материальных средств, а также иных возможностей (ресурсов), необходимых для выполнения условий договора: требуется. Выручка юридического лица, доход индивидуального предпринимателя, физического лица, лица, применяющего УСН, согласно представленным документам на конец отчетного периода, должна быть не менее 50 % начальной (максимальной) цены

договора. Баланс активов юридического лица, согласно представленному годовому бухгалтерскому балансу на конец отчетного периода, должен быть не менее 20 % начальной (максимальной) цены договора.;

л) наличие положительной деловой репутации, наличие положительного опыта осуществления поставок, выполнения работ или оказания услуг, в том числе за определенный промежуток времени: не требуется. ;

м) наличие кадровых ресурсов и требования к их квалификации, необходимых для выполнения условий договора: не требуется.

Перечень требуемых документов устанавливается в пп. 1.1.15 части 1 Документации о закупке.

В подпункте 1 пункта 1.1.15 документации установлен перечень документов, предоставляемых участником для подтверждения соответствия квалификационным требованиям к участнику закупки:

1. Копии документов, подтверждающих наличие финансовых, материальных средств, а также иных возможностей (ресурсов), необходимых для выполнения условий договора: требуется

Подтверждается наличием в заявке участника следующих документов и сведений в них: 1. Для юридических лиц: а) копия годового бухгалтерского баланса, сданного в ФНС не ранее, чем за пятнадцать месяцев до момента окончания подачи заявок; б) копия годового отчёта о финансовых результатах, сданного в ФНС не ранее, чем за пятнадцать месяцев до момента окончания подачи заявок. 2. Для индивидуальных предпринимателей подтверждается ежегодной налоговой отчётностью по используемой системе налогообложения, сданной в ФНС не ранее, чем за пятнадцать месяцев до момента окончания подачи заявок, (в данном документе должна быть отражена информация о выручке/доходе). 3. Для физических лиц подтверждается формой 3-НДФЛ, сданной в ФНС не ранее, чем за пятнадцать месяцев до момента окончания подачи заявок.

Комиссией установлено, что, согласно бухгалтерскому балансу Заявителя, баланс активов компании за отчетный период составляет 3 823 000 рублей.

Согласно бухгалтерскому балансу победителя закупки, баланс активов последнего за отчетный период составляет 52 756 000 рублей.

Заказчик пояснил, что минимальная сумма баланса активов, при которой участник соответствует требованиям документации, составляет 4 399 999,99 рублей, что соответствует 20% от НМЦД.

Изложенные обстоятельства свидетельствуют о том, что Заявитель не соответствует квалификационным требованиям к участникам закупки, а именно подпункту «к» подпункта 2 пункта 1.1.6 документации, в то время как победитель закупки данному требованию соответствует.

В соответствии с пунктом 2.8.1 документации Экспертная и Единая комиссии принимают решение об отказе в допуске заявки к участию в закупке и о признании заявки несоответствующей требованиям извещения о проведении закупки или документации о закупке в следующих случаях:

1) несоответствия заявки требованиям документации о закупке (извещения о проведении закупки – в случае запроса котировок), в том числе: по оформлению, содержанию (в том числе по описанию предмета закупки, соответствия участника квалификационным требованиям и предложению по критериям), составу и форме заявки;

2) несоответствия участника процедуры закупки требованиям, установленным в документации о закупке (извещения о проведении закупки – в случае запроса котировок). Включая его несоответствие квалификационным требованиям (если они установлены в документации о закупке (извещении о проведении закупки – в случае запроса котировок));

3) наличия в заявке недостоверных сведений, в том числе, подтверждающих квалификацию и опыт участника процедуры закупки, а также сведений о предлагаемом товаре, работе, услуге, об участнике закупки и его соответствии требованиям документации о закупке (извещения о проведении закупки – в случае запроса котировок).

В связи с вышеизложенным, Комиссия считает подведение итогов закупки обоснованным, принятым в соответствии с требованиями документации и Закона о закупках.

При этом, Заявитель на заседание Комиссии не явился, доказательств обратного не представил.

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.

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, а равно принял на себя риски по отклонению заявки в случае несоблюдения таких условий. В этой связи у Комиссии отсутствуют правовые основания к выявлению в действиях Заказчика нарушения требований действующего законодательства о закупках, поскольку последний действовал в соответствии с требованиями собственной документации, которая не была оспорена Заявителем ни в административном, ни в судебном порядке.

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 <...> на действия <...>: при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмом Московского УФАС России от 09.12.2022 №НП/62947/22.

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