

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-4227/2023 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

04.03.2023

г. Москва

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

рассмотрев жалобу ООО «ТАО», ООО «Инфо-центр «Аудит» (далее — Заявители) на действия АО«ЖТК» (далее — Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме №31654/ОКЭ-АО «ЖТК»/2023/Д на право заключения договора на оказание услуг по определению рыночной стоимости объектов имущества АО «ЖТК (реестровый № 32312077990, 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 Заявителей 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 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 Заявителей отвечает требованиями пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о Закупках.

В своей жалобе Заявитель выражает несогласие с отклонением своей заявки на участие в Закупке.

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 (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.

Согласно протоколу рассмотрения заявок от 16.03.2023 № 31654 /ОКЭ-АО «ЖТК»/2023/Д/1 заявку Заявителей отклонили на основании неподтверждения участником соответствия предусмотренным документацией о закупке обязательным требованиям.

Согласно пункту 3.1.1. Закупочной документации участником конкурса признается любое юридическое лицо или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника конкурса, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала, за исключением юридического лица, являющегося иностранным агентом в соответствии с Федеральным законом от 14 июля 2022 г. № 255-ФЗ «О контроле за деятельностью лиц, находящихся под иностранным влиянием», либо любое физическое лицо или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника конкурса, в том числе индивидуальный предприниматель или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника конкурса, за исключением физического лица, являющегося иностранным агентом в соответствии с Федеральным законом от 14 июля 2022 г. № 255-ФЗ «О контроле за деятельностью лиц, находящихся под иностранным влиянием», подавшие в установленные сроки и в установленном порядке заявку на участие в конкурсе (далее – заявка).

В соответствии с пунктом 3.1.2. Закупочной документации к участию в конкурсе допускаются участники, соответствующие обязательным и квалификационным требованиям, заявки которых соответствуют требованиям технического задания, документации о закупке, представившие надлежащим образом оформленные документы, предусмотренные документацией о закупке.

В силу пункта 3.2.3. Закупочной документации участник, на стороне которого выступает несколько лиц, должен представить в составе заявки все предусмотренные документацией о закупке документы, при этом в заявке участника, на стороне которого выступают несколько лиц, подготовленной по Форме заявки участника, представленной в приложении № 1.3 документации о закупке, **должны быть представлены сведения, подтверждающие соответствие каждого лица, выступающего на стороне такого участника, обязательным требованиям документации о закупке**, а в составе заявки должен быть представлен договор простого товарищества (договор о совместной деятельности).

В пункте 3.3.2 закупочной документации указано, что участник (в том числе каждое лицо, выступающее на стороне одного участника) должен соответствовать обязательным требованиям документации о закупке, а именно:

3.3.2.1. непроведение ликвидации участника конкурса – юридического лица и отсутствие решения арбитражного суда о признании участника конкурса – юридического лица или индивидуального предпринимателя несостоятельным (банкротом) и об открытии конкурсного производства;

3.3.2.2. неприостановление деятельности участника в порядке, установленном Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях, на дату подачи заявки на участие в конкурсе;

3.3.2.3. отсутствие сведений об участнике в реестрах недобросовестных поставщиков, предусмотренных частью 7 статьи 3 Федерального закона от 18 июля 2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

В соответствии с пунктом 3.3.3 Закупочной документации соответствие обязательным требованиям подтверждается участником в декларативной форме в заявке, подготовленной по Форме заявки участника, представленной в приложении № 1.3 документации о закупке.

Как следует из содержания формы заявки участника, представленной в приложении № 1.3 к закупочной документации, участники должны, в том числе:

- указать сведения об участнике, а также о лицах, выступающих на стороне участника;
- **подтвердить соответствие участника и всех лиц, выступающих на стороне участника, обязательным требованиям документации.**

Заявитель принимал участие в Закупка в качестве коллективного участника. В сведениях об участнике Заявителем указано, что на стороне коллективного участника выступают:

- ООО «ТАО»;
- ООО «Инфо-Центр «Аудит»;
- ООО «Инфо-Центр «Аудит».

При этом, в составе заявки Заявитель представил договор простого товарищества от 25.07.2022 № 01-22, заключенный среди ООО «ТАО», ООО «Инфо-Центр «Аудит», ООО «Сибирский оценщик».

При этом в заявке участника, подготовленной по форме заявки участника, представленной в приложении № 1.3 к Закупочной документации, отсутствует информация о том, что ООО «Сибирский оценщик» выступает на стороне Заявителей.

В силу пункта 3.6.8. Закупочной документации 3.6.8. Заказчик вправе до подведения итогов конкурса в письменной форме запросить у участников конкурса информацию и документы, необходимые для подтверждения соответствия участника, товаров, работ, услуг, предлагаемых в соответствии

с заявкой такого участника, предъявляемым требованиям, изложенным в документации о закупке. При этом не допускается создание преимущественных условий одному или нескольким участникам закупки, в том числе изменение и (или) дополнение заявок участников.

В ходе рассмотрения заявок заказчик вправе потребовать от участников закупки разъяснения положений заявок. Запрос информации осуществляется в обязательном порядке при необходимости уточнения информации, содержащейся в заявке участника.

Ответ от участника конкурса, полученный после даты, указанной в запросе, не подлежит рассмотрению Заказчиком в адрес ООО «ТАО» был направлен запрос следующего содержания:

«В составе поданной Вами заявки на участие в открытом конкурсе в электронной форме № 31654/ОКЭ-АО «ЖТК»/2023/Д на право заключения договора на оказание услуг по определению рыночной стоимости объектов имущества АО «ЖТК» представлен договор простого товарищества от 25.07.2022 № 01-22, сторонами которого являются ООО «ТАО», ООО «Инфо-Центр «Аудит», ООО «Сибирский оценщик».

На основании пункта 3.6.8 документации о закупке прошу пояснить, не вышел ли участник ООО «Сибирский оценщик» из состава товарищества.

Разъяснения необходимо предоставить в срок не позднее 15:00 часов московского времени 13.03.2023».

Заявителем был представлен ответ от 10.03.2023 № 176, в котором Заявитель подтвердил, что договор простого товарищества от 25.07.2022 № 01-22 является действующим и все стороны договора простого товарищества уведомлены об участии в конкурсе.

Тем самым Заявитель указал, что помимо ООО «Инфо-Центр «Аудит» на его стороне также выступает ООО «Сибирский оценщик».

Вместе с тем, в заявке участника, подготовленной по форме заявки участника, представленной в приложении № 1.3 к документации о закупке, Заявитель не подтвердил в декларативной форме соответствие ООО «Сибирский оценщик» обязательным требованиям закупочной документации.

В соответствии с пунктом 3.6.4.2 Закупочной документации участник конкурса не допускается к участию в конкурсе в случае несоответствия участника конкурса предусмотренным документацией о закупке требованиям.

В силу пункта 3.6.2. Закупочной документации заявки участников рассматриваются на соответствие требованиям, изложенным в документации о закупке, на основании представленных в составе заявок документов, а также иных источников информации, предусмотренных документацией о закупке, законодательством Российской Федерации, в том

числе официальных сайтов государственных органов, организаций в сети Интернет.

Учитывая, что заявка Заявителей не содержала декларативного подтверждения соответствия ООО «Сибирский оценщик» обязательным требованиям закупочной документации, Комиссия приходит к выводу, что такая заявка не соответствует требованиям пункта 3.2.3. Закупочной документации и в соответствии с пунктом 3.6.4.2. Закупочной документации подлежала отклонению.

На основании изложенного Комиссия не устанавливает нарушения антимонопольного законодательства со стороны Заказчика, так как при отклонении заявки Заявителей Заказчик действовал в соответствии с требованиями собственной документации, требования которой применялись в равной степени ко всем участникам Закупки.

Комиссия также отмечает, что Заявитель конклюдентно согласился (п. 1 ст. 8 ГК РФ) на все условия документации в момент подачи им заявки на участие в Закупке, 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.

В свою очередь 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 жалобы Заявителей.

Руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ТАО» (ИНН:6316041526, ОГРН:1026301168970), ООО«Инфо-центр «Аудит» (ИНН:7325017024, ОГРН:1027301162591) на действия АО«ЖТК» (ИНН: 7708639622, ОГРН: 5077746868403) при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 29.04.2023 № НП/ 13695/23.

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