

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-12843/2023 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

28.09.2023 г. Москва

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

Председательствующего:

<...>

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей ООО «АВТОР АЙТИ», ПАО «РОССЕТИ», АО «Россети Центр закупок»,

рассмотрев жалобу ООО «АВТОР АЙТИ» (далее — Заявитель) на действия ПАО «РОССЕТИ» (далее — Заказчик), АО «Россети Центр закупок» (далее — Организатор закупки) при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по проекту «Проектирование Единой CRM-системы группы компаний» (реестровый № 32312662963, 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 и Организатора закупки при проведении Закупки, перенаправленная письмом ФАС России от 19.09.2023 №28/76182/23.

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.

Жалоба Заявителя отвечает требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках.

Согласно доводам жалобы заявка Заявителя была неправомерно отклонена от дальнейшего участия в Закупке.

Заказчик и Организатор закупки с доводами жалобы не согласились, представили 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 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 определения и обоснования начальной (максимальной) цены договора, цены договора, заключаемого с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком), включая порядок определения формулы цены, устанавливающей правила расчета сумм, подлежащих уплате заказчиком поставщику (исполнителю, подрядчику) в ходе исполнения договора (далее - формула цены), определения и обоснования цены единицы товара, работы, услуги, определения максимального значения цены договора, порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 настоящего Федерального закона, порядок 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.

Как следует из материалов дела, Заказчиком 10.08.2023 на официальном сайте электронной площадки ООО «РТС-тендер» и Единой информационной системы в сфере закупок (далее — ЕИС) (<https://zakupki.gov.ru>), была размещена информация о проведении Закупки.

Начальная (максимальная) цена договора: 44 745 600,00 руб.

Дата начала срока подачи заявок: 10.08.2023.

Дата и время окончания срока подачи заявок: 28.08.2023 в 13:00.

Дата подведения итогов: 18.09.2023.

В соответствии с частью 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 пункту 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны установленные заказчиком требования к участникам закупки.

В силу части 6 статьи 3 Закона о закупках 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.

В соответствии с протоколом рассмотрения заявок на участие в конкурсе от 05.09.2023 № 1/2827204 заявка Заявителя была не допущена до дальнейшего участия в Закупке, поскольку *«не подтверждено наличие опыта исполнения не менее 1 (одного) договора за последние пять лет до даты публикации извещения о закупке на выполнение работ по проектированию и/или разработке и/или внедрению системы по управлению взаимоотношениями с клиентами (CRM), со стоимостью такого договора не менее 80 % от начальной (максимальной) цены договора, установленной в п.5 Части II Документации о закупке, что не соответствует пп. с) п. 9 Части II Документации о закупке».*

Заявитель с отклонением своей заявки не согласился и указал, что опыт им был подтвержден, но не на указанную Заказчиком стоимость, так как Заявителем не было заключенных договоров на данную (высокую) сумму.

При этом, по мнению Заявителя, отсутствие указанных документов не является основанием для отклонения заявки участника.

В свою очередь, Комиссия отмечает, что в пункте 9 Информационной карты установлены требования к участникам закупки.

Согласно подпункту 2 пункта 9 Информационной карты чтобы претендовать на победу в закупке и получения права заключить договор, участник закупки должен отвечать следующим установленным требованиям:

с) должен иметь не менее 1 (одного) исполненного договора за последние пять лет с даты публикации извещения о закупке на выполнение работ по проектированию и/или разработке и/или внедрению системы по управлению взаимоотношениями с клиентами (CRM), со стоимостью такого договора не менее 80 % от начальной (максимальной) цены договора, установленной в п.5 части II «ИНФОРМАЦИОННАЯ КАРТА ЗАКУПКИ».

Подтверждением указанного опыта исполнения контракта (договора) участником, для целей настоящей закупки, является копия контракта (договора) (включая приложения), а также копии актов приёмки выполненных работ, заверенные участником, при этом дата подписания последнего акта приёмки выполненных работ не должна быть ранее пяти лет с даты публикации извещения о закупке. Исполнение контракта (договора) должно быть подтверждено копией акта исполнения обязательств по контракту (договору), либо копиями актов приёмки выполненных работ на полный объём обязательств участника по контракту (договору), заверенными участником.

Таким образом, установленное требование о наличии опыта является критерием допуска. Для принятия участия в закупке участник должен представить не менее 1 исполненного договора за последние пять лет с даты публикации извещения о закупке на выполнение работ по проектированию и/или разработке и/или внедрению системы по управлению взаимоотношениями с клиентами (CRM), со стоимостью такого договора не менее 35 796 480 руб.

Изучив материалы заявки Заявителя, Комиссия установила, что ни один из представленных Заявителем договоров не соответствует установленному требованию, что не отрицается Заявителем.

В соответствии с подпунктом (а) пункта 5.4.4 документации закупочная комиссия отклоняет заявку участника в случае, если участник не соответствует требованиям к участнику закупки, установленным документацией о закупке.

При таких обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу о том, что заявка Заявителя не соответствовала требованиям Закупочной документации, а равно у Заказчика имелись основания для отклонения такой заявки.

Доводы Заявителя об отсутствии у Заказчика правовых оснований для отклонения его заявки Комиссия оценивает критически, поскольку они основаны на ошибочном толковании документации. В рассматриваемом случае представление

исполненных договоров является как подтверждением опыта по критерию оценки «Опыт выполнения договоров (RoI)», установленному в Приложении № 1 к Информационной карте, что не является основанием для отклонения заявки, так и обязательным требованием к участнику Закупки (пп. (с) пп. 2, п. 9 Информационной карты).

В свою очередь, Заявитель на момент подачи заявки положения Закупочной документации не оспаривал, с запросом разъяснений в адрес Заказчика не обращался, тем самым, согласился с установленными требованиями.

На основании изложенного, Комиссия считает решение Закупочной комиссии Заказчика об отклонении заявки Заявителя правомерным, принятым в соответствии с требованиями Закупочной документации и требований Закона о закупках.

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.

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.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «АВТОР АЙТИ» (ИНН: 7455036660; ОГРН: 1197456055246) на действия ПАО «РОССЕТИ» (ИНН: 4716016979, ОГРН: 1024701893336) и АО «Россети Центр закупок» (ИНН: 7723185941, ОГРН: 1027700035285) при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмом Московского УФАС России от 21.09.2023 № НП/40014/23.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его принятия.