

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-21487/2021 о нарушении
процедуры торгов и порядка заключения договоров

08.12.2021 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 представителя
МОСГОСЭКСПЕРТИЗА;

в отсутствие представителей ООО «Дк-Групп», АО «ЕЭТП», извещенных
надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 02.12.2021 №
ЕО/73536/21,

рассмотрев жалобу ООО «Дк-Групп» (далее — Заявитель) на действия
МОСГОСЭКСПЕРТИЗА (далее — Заказчик) при проведении конкурса в
электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и
среднего предпринимательства на оказание услуг по уборке помещений
(реестровый №32110853378, далее - Закупка) (далее - Жалоба),

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.

Согласно доводам жалобы, Заявитель оспаривает требования закупочной
документации и неправомерно определил НМЦД при проведении закупочной
процедуры.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения.

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 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.

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.

В ходе рассмотрения жалобы установлено следующее.

23.11.2021 на официальном сайте zakupki.gov.ru размещено извещение № 32110853378 о проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на оказание услуг по уборке помещений.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках) при закупке товаров, работ, услуг заказчика 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.

При проведении Закупки Заказчик руководствовался нормами Закона о закупках и Положения о закупке товаров, работ, услуг Государственного автономного учреждения города Москвы «Московская государственная экспертиза», утвержденного Протоколом Наблюдательного совета Мосгосэкспертизы от 29 июля 2021 г. № НС-16/19 (далее – Положение).

В соответствии с частью 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.

В своей жалобе Заявитель указывает, что Заказчик установил условия, ограничивающие конкуренцию, а именно: «Согласно техническому заданию площадь уборки 6 952 м², необходимо ежедневно проводить профилактическую обработку всех поверхностей холодным туманом от коронавируса (COVID19).

По мнению Заявителя, установленное требование необоснованное и заведомо завышенное, поскольку режим работы сотрудников Заказчика 5/2 (понедельник – пятница), поэтому на практике отсутствует необходимость ежедневной обработки всех поверхностей холодным туманом от коронавируса (COVID19).

Комиссия отмечает следующее.

При проведении Закупки используется стандартизированная (типовая) документация, утвержденная МРГ органов власти г. Москвы (типовое техническое задание и типовый договор).

Комиссия обращает внимание, что по окончании срока подачи заявок было подано 16 заявок на участие в Закупке. Все поданные заявки были допущены к

дальнейшему рассмотрению.

Между тем, Заявителем заявка на участие в Закупке не подавалась.

01.12.2021 Единой закупочной комиссией Заказчика проведена процедура рассмотрения первых частей заявок на участие в Закупке, по результатам которой все 16 участников были допущены к дальнейшему участию в Закупке (Протокол от 01.12.2021 № 32110853378-01).

Заказчик пояснил, что в условиях борьбы с новой коронавирусной инфекцией (COVID-19), а также с учетом Письма Роспотребнадзора от 27.03.2020 № 02/5210-2020-24 «О проведении дезинфекционных мероприятий в офисных помещениях», Заказчику необходимо проводить должную обработку помещений и сделать их максимально безопасными. Дезинфекция помещений при помощи генератора холодного тумана является действенным способом борьбы с COVID-19, а также любыми вирусами и болезнетворными бактериями.

Комиссия подчеркивает, что техническое задание является типовым, поэтому Заказчик определяет только перечень и периодичность оказываемых услуг, что также исключает установление завышенных требований к участникам и оказываемым услугам.

Также Комиссия обращает внимание, что, согласно пункту 2.17 технического задания закупочной документации, исполнитель обеспечивает уборку помещений в соответствии с графиком работы Заказчика.

То есть, все услуги, предусмотренные с периодичностью «ежедневно», подразумевают их оказание во все дни работы учреждения Заказчика.

Заказчик не оспаривает отсутствие необходимости обработки помещения 7 дней в неделю, требуемые услуги необходимо оказывать в рабочие дни Заказчика.

Заявитель также не воспользовался своим правом направить запрос на предоставление разъяснений положений извещения, положений закупочной документации для уточнения периодичности оказания услуг.

Комиссия также отмечает, что в рассматриваемом случае при наличии 16 поданных заявок отсутствуют признаки ограничения конкуренции.

Заявитель не представил подтверждающих документов, свидетельствующих об ограничении конкуренции.

При этом целями Закона о закупках в силу части 1 статьи 1 Закона о закупках являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей заказчиков в товарах, работах, услугах, в том числе для целей коммерческого использования, с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

В свою очередь, именно Заказчик должен определить собственные потребности в товарах, услугах, работах.

Следовательно, Заявитель не может решать за Заказчика, какие именно услуги ему требуются. Иное противоречит сути проведения закупочных процедур.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что действия Заказчика совершены в соответствии с нормативными правовыми актами, регламентирующими закупочную деятельность Заказчика.

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 данного довода жалобы.

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 действия заказчика 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).

Относительно довода о неправомерном определении НМЦД Комиссия отмечает следующее.

Планирование и формирование НМЦД осуществляется Заказчиком самостоятельно и не регламентируется нормами Закона о закупках, иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, принятых во его исполнение.

В соответствии с Положением о Федеральной антимонопольной службе, утвержденным постановлением Правительства Российской Федерации от 30.06.2004 № 331 (далее — Положение), ФАС России является уполномоченным федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по принятию нормативных правовых актов и контролю за соблюдением антимонопольного законодательства, законодательства в сфере деятельности

субъектов естественных монополий, в сфере государственного регулирования цен (тарифов) на товары (услуги), рекламы, контролю за осуществлением иностранных инвестиций в хозяйственные общества, имеющие стратегическое значение для обеспечения обороны страны и безопасности государства, контролю (надзору) в сфере государственного оборонного заказа, в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, а также по согласованию применения закрытых способов определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам указанной 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 № 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.

Вместе с тем, Комиссия отмечает, что вопросы, связанные с определением размера НМЦ не относятся к компетенции антимонопольного органа.

Таким образом, у Комиссии отсутствуют основания для рассмотрения данного довода в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Резюмируя изложенное, с учетом имеющихся в настоящее время документов и сведений, на основании конкретных фактических обстоятельств дела, Комиссия приняла решение о признании необоснованной жалобы Заявителя на действия Заказчика в части требования закупочной документации, в остальной части — оставить без рассмотрения.

На основании изложенного и руководствуясь частями 1, 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Дк-Групп» (ОГРН: 1197746269236, ИНН: 7726451768) на действия МОСГОСЭКСПЕРТИЗА (ОГРН: 1087746295845, ИНН: 7710709394) при проведении Закупки необоснованной в части оспаривания закупочной документации, в остальной части — оставить без рассмотрения.

2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмом Московского УФАС России от 02.12.2021 № ЕО/73536/21.

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