

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-4325/2023 о нарушении
процедуры торгов и порядка заключения договоров

06.04.2023 г. Москва

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

Председательствующего:

«...»;

членов Комиссии:

«...»;

«...»;

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

в отсутствие представителей «...», ООО «РТС-Тендер», уведомленных надлежащим
образом письмом Московского УФАС России от 03.04.2023 № НП/14297/23;

рассмотрев жалобу «...» (далее - Заявитель) на действия «...» (далее — Заказчик)
при проведении «...»,

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.

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
представителей Заявителя, которому направлялось уведомление о принятии
жалобы к рассмотрению, в Управление не поступало.

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.

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.

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.

Как следует из материалов дела, Заказчиком 28.02.2023 в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 06.03.2022 № 301 «Об основаниях неразмещения в единой информационной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд сведений о закупках товаров, работ, услуг, информации о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), с которыми заключены договоры» на официальном сайте

Оператора ЭТП (<https://www.rts-tender.ru/>) размещена информация о проведении «...».

В своей жалобе Заявитель оспаривает оценку своей заявки по подкритерию «Квалификация персонала» в ходе проведения оспариваемой Закупки.

В соответствии с протоколом «...» от 20.03.2023 заявке участника № 1 (Заявитель) по подкритерию 2.3. «Квалификация персонала» присвоено 0 баллов.

По мнению Заявителя, данная оценка выставлена неправомерно, поскольку в составе заявки им представлены документы, подтверждающие квалификацию персонала, установленным требованиям закупочной документации.

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

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.

Согласно части 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.

При проведении Закупки Заказчик руководствовался нормами Закона о закупках и «...» (далее – Положение о закупке).

Пунктом 224 Положения о закупке во исполнение требований пункта 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках предусмотрено право по установлению к участникам закупки квалификационных требований, которые устанавливаются в документации о закупке в зависимости от технических, технологических, функциональных (потребительских) характеристик товаров, работ, услуг, требований, предъявляемых к их безопасности, и/или иных показателей, связанных с определением соответствия участника закупки требованиям, предъявляемым законодательством Российской Федерации, нормативными документами.

Комиссия установила, что приложением № 1.4 к конкурсной документации

установлены критерии и порядок оценки и сопоставления конкурсных заявок.

При сопоставлении заявок и определении победителя открытого конкурса оцениваются:

1. Цена договора.

2. Квалификация участника.

2.1. Опыт участника.

2.2. Наличие размещенных на телевизионных каналах, входящих в первый или второй мультиплексы каналов, аудиовизуальных произведений (в том числе видеороликов), созданных участником.

2.3. Квалификация персонала.

3. Наличие фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств перед заказчиком и/или третьими лицами.

Относительно подкритерия 2.3 установлено следующее.

Оценивается путем деления количества:

кинорежиссеров;

и/или

- режиссеров документальных фильмов;

и/или

- режиссеров-постановщиков

, задействованных в выполнении работ, имеющих у каждого (j-ого) участника, на максимальное количество вышеуказанных специалистов, из всех имеющих у участников, по формуле:

P_j

$B_j = \frac{P_j}{P_{\max}} * 20$, где

P_{\max}

2.3. Квалификация персонала
Максимальное количество баллов - 20 баллов

$J=1...n$, n – количество участников

B_j - количество баллов j-ого участника;

P_j – количество специалистов кинорежиссеров

и/или режиссеров документальных фильмов,
и/или режиссеров-постановщиков,
задействованных в выполнении работ,
имеющихся у j-ого участника;

П max – максимальное количество
кинорежиссеров и/или режиссеров
документальных фильмов, и/или режиссеров-
постановщиков, задействованных в выполнении
работ, из всех имеющихся у участников;

20 – максимально возможное количество
баллов.

0 баллов - в случае непредставления
документов, указанных в приложении № 1.4 к
документации о закупке для данного критерия
оценки.

Оценка заявок осуществляется на основании ценового предложения, иных документов, представленных участником в составе заявки (в том числе в подтверждение соответствия требованиям технического задания, если такие требования установлены конкурсной документацией), иных документов, полученных в соответствии с положениями документации о закупке, а также следующих документов, представляемых участником дополнительно для оценки по критерию № 2.3:

Документы, представляемые для оценки по критерию «Квалификация персонала»:

- копии дипломов о высшем образовании по специальностям, соответствующим следующим родам занятий: кинорежиссер и/или режиссер документальных фильмов, и/или режиссер-постановщик;

и

- копии заключенных со специалистами трудовых договоров или гражданско-правовых договоров и/или трудовых книжек;

и

- сведения по Форме сведений о квалифицированном персонале участника, представленной в приложении № 1.3 конкурсной документации.

и

- согласие на обработку персональных данных, подготовленное по Форме согласия на обработку персональных данных персонала участника, представленной в приложении № 1.3 конкурсной документации, на каждого работника, указанного в документе, подготовленном по Форме сведений о квалифицированном персонале участника, представленной в приложении № 1.3 конкурсной документации;

и

- копии действующих гражданско-правовых договоров и/или трудовых договоров с работниками и/или иных договоров на оказание услуг по предоставлению персонала.

и

- копии действующих разрешений на работу и/или патентов, выданные в соответствии с Федеральным законом «О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации» от 25.07.2002 № 115-ФЗ (копии основной и оборотной стороны разрешения на работу и/или патента), в случае наличия у участника персонала, являющегося иностранными гражданами.

Квалифицированный персонал, в отношении которого не представлены подтверждающие документы, не учитываются для целей оценки.

То есть, Комиссия считает необходимым отметить, что в рассматриваемом случае к оценке принимались представленные в составе заявки в качестве подтверждения опыта персонала копии дипломов о высшем образовании по определенным специальностям: кинорежиссер и/или режиссер документальных фильмов, и/или режиссер-постановщик.

Заказчик на заседании Комиссии пояснил, что на основании квалификационной характеристики должности «режиссер-постановщик» (Единый квалификационный справочник должностей руководителей, специалистов и служащих. Раздел «Квалификационные характеристики должностей работников культуры, искусства и кинематографии», утвержденный Приказом Минздравсоцразвития России от 30 марта 2011 г. № 251н) можно сделать вывод относительно важности данного лица в процессе создания видеоролика, а именно: режиссер-постановщик обязан знать законы и иные нормативные правовые акты Российской Федерации, касающиеся деятельности организаций исполнительских искусств; теорию и практику режиссуры и актерского мастерства; основы сценического и музыкального оформления постановок, вокального, хорового и хореографического искусства; историю отечественного и мирового театрального, музыкального, циркового, других видов искусств и литературы; состояние современного отечественного и зарубежного театрального искусства, других видов исполнительских искусств; современную и классическую драматургию; основы менеджмента, психологии управления, социологии искусства, сценической технологии, экономики и управления в сфере исполнительских искусств, трудового законодательства; авторское право; правила внутреннего трудового распорядка; правила по охране труда и пожарной безопасности. Обеспечивает соблюдение производственной и творческой дисциплины во время проведения представлений, репетиций, занятий.

Тем самым, как указывает Заказчика, наличие большого квалифицированного персонала по специальности режиссура напрямую влияет на итоговый результат и показывает профессионализм участника по предмету закупки.

Вместе с тем Комиссия проанализировала заявку Заявителя и установила, что в составе в качестве подтверждения опыта персонала Заявитель приложил диплом о высшем образовании «...» по специальности «Журналистика».

В своей жалобе Заявитель также подтверждает данную информацию.

Таким образом, Заявитель не подтвердил квалификацию персонала копиями дипломов о высшем образовании по специальностям: кинорежиссер и/или режиссер документальных фильмов, и/или режиссер-постановщик.

При этом каких-либо доказательств, подтверждающих неправомерную оценку заявки Заявителя по вышеуказанному подкритерию, в жалобе Заявителя не содержится.

Таким образом, действительных доказательств нарушения Заказчиком порядка оценки заявок по данному подкритерию Заявителем не представлено.

Соответственно, Комиссия приходит к выводу о необоснованности довода жалобы о неправомерной оценке заявки Заявителя и не усматривает в действиях Заказчика нарушения положений Закона о закупках, закупочной документации.

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. 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.

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 «...» на действия «...» при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 03.04.2023 № НП/14297/23.

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