

## РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-988/2023 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

31.01.2023

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 «.....», «.....»,

рассмотрев жалобу «.....» (далее также - Заявитель) на действия «.....» (далее также - Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на оказание услуг складского хранения и отгрузки товарного запаса в целях обеспечения бесперебойной работы Заказчика при проведении производственно-технического ремонта (реестровый № 32211995861, 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.

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, 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 Заявителя отвечает требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о Закупках.

Согласно доводам жалобы, заявка Заявителя неправомерно отклонена от дальнейшего участия в процедуре, поскольку заявка полностью соответствовала требованиям документации.

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 соответствии с пунктом 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны критерии оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке.

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.

Комиссией установлено, что 27.12.2022 Заказчик на сайте Единой электронной торговой площадки, а также на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (<http://zakupki.gov.ru>) (далее – ЕИС), разместил информацию о проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на оказание услуг складского хранения и отгрузки товарного запаса в целях обеспечения бесперебойной работы Заказчика при проведении производственно-технического ремонта (реестровый № 32211995861) (далее – конкурс, процедура).

Согласно протоколу подведения итогов процедуры от 16.01.2023 № 32211995861 заявка Заявителя (№ 987424) отклонена на основании пункта 5.1.8 Документации о закупки, а именно:

«Наличие недостоверной информации в документах и сведениях, предоставленных Участником закупки в составе Заявки на участие в конкурсе, а именно:

- представлен договор № 223-С-2022-7862 от 31.01.2022 года и Акты приемки-передачи товара. Сумма исполненных обязательств по актам превышает сумму договора. При этом сведения об изменении цены договора отсутствуют.

- представлен договор субподряда № 2122 от 24.03.2022 г., а также Акт № 1 от 23.06.2022 года. Представленный Акт подписан лицом не являющимся Директором, т.к. в соответствии с представленным в составе заявки участника решением учредителя от 10.06.2022 года, директор подписавший акт освобожден от должности 16 июня 2022 года.».

Так, Приложением № 3 к конкурсной документации установлен следующий порядок оценки заявок по критерию «Квалификация участника закупки»:

Значимость критерия составляет: 50%.

Коэффициент значимости критерия: 0,5.

Сумма максимальных значений всех показателей критерия – 100 баллов.

Предмет оценки: Оценивается предложение участника закупки, исходя из показателей предусмотренных закупочной документацией и документов

представленных участником в составе заявки на участие в закупке.

*«Опыт участника по успешной поставке товара, выполнению работ, оказанию услуг сопоставимого характера и объема».*

Оценивается опыт участника закупки по успешному оказанию услуг (выполнению работ) сопоставимого характера и объема (без нарушений сроков и иных нарушений условий контракта (договора) по вине участника (оценивается суммарный объем выполненных работ сопоставимого характера и объема, исчисляемый в рублях). Оценке подлежат контракты (договоры), заключенные не ранее 01.01.2020 г. и исполненные до даты окончания срока подачи заявок на участие в настоящем конкурсе на выполнение работ (оказание услуг) сопоставимого характера и объема. При этом к оценке принимаются государственные контракты и/или гражданско-правовые договоры, в том числе заключенные по результатам проведенных закупок в соответствии с Федеральными законами от 05.04.2013 № 44-ФЗ, от 18.07.2011 № 223-ФЗ.

Под работами (услугами) сопоставимого характера и объема понимаются работы (услуги) по формированию материально-технического запаса и/или поставке строительных материалов, стоимость которых по одному контракту (договору) составляет не менее 20% от начальной (максимальной) цены договора по настоящей закупке.

Сведения о наличии опыта участника закупки должны подтверждаться следующими сведениями и документами:

- справка по Форме Приложения 1 к настоящему порядку;
- копии контрактов (договоров) с актами выполненных работ, содержащих сведения о стоимости работ (услуг).

При этом предоставленные документы должны быть в виде неповторяющихся полно читаемых копий, на которых видны необходимые сведения, подписи и печати. Суммируется общая сумма исполненных контрактов (договоров) по актам выполненных работ (оказанных услуг).

Величина значимости показателя: 100%.

Коэффициент значимости показателя (КЗ): 1.

Максимальное количество баллов по показателю (НЦБ<sub>i</sub>) (с учетом коэффициента значимости): 100 баллов

Количество баллов, присуждаемых по показателю (НЦБ<sub>i</sub>), определяется по формуле:

$$\text{НЦБ}_i = \text{КЗ} * 100 * (K_i / K_{\text{max}}),$$

где:

КЗ - коэффициент значимости показателя.

K<sub>i</sub> - предложение участника закупки, заявка (предложение) которого оценивается;

Kmax - максимальное предложение из предложений по показателю оценки, сделанных участниками закупки.

Рейтинг заявки по критерию оценки «Квалификация участника закупки» рассчитывается путем умножения оценки в баллах, полученной участником закупки по результатам оценки по критерию оценки, на коэффициент значимости критерия оценки.

Итоговый рейтинг заявки (предложения) вычисляется как сумма рейтингов по каждому критерию оценки заявки (предложения).

Победителем признается участник закупки, заявке (предложению) которого присвоен самый высокий итоговый рейтинг. Заявке (предложению) такого участника закупки присваивается первый порядковый номер.

В соответствии с абзацем 4 пункта 5.1.8 Закупочной документации, участник закупки, подавший Заявку, не допускается Закупочной комиссией к участию в конкурсе в случае:

- наличия недостоверной информации в документах и сведениях, предоставленных Участником закупки в составе Заявки на участие в конкурсе.

В соответствии с пунктом 13.4.5 Положения о Закупке Участник процедуры закупки, подавший заявку, не допускается Закупочной комиссией к участию в закупке в случае: Наличия в составе заявок участника процедуры закупки недостоверной информации, в том числе в отношении его квалификационных данных.

Как указывает Заказчик и усматривается из материалов дела, Заявителем в составе заявки в качестве подтверждения сведений о наличии опыта выполнения работ представлена справка по форме, установленной порядком оценки, в которой содержались сведения о договоре № 223-С-2022-7862 от 31.01.2022 и договоре субподряда № 2122 от 24.03.2022, также Заявителем в составе заявки представлены копии указанных договоров и акты выполненных работ.

К договору № 223-С-2022-7862 от 31.01.2022 Заявителем приложено 2 акта:

- Акт приемки-передачи товара (партии товара) от 10.02.2022 г. на сумму 2 306 690,20 рублей. В преамбуле данного акта указано, что со стороны заказчика Акт подписывает руководитель – «.....» Акт подписан руководителем.

- Акт приемки-передачи товара (партии товара) от 15.02.2022 г. на сумму 2 306 690,20 рублей. В преамбуле данного акта указано, что со стороны заказчика Акт подписывает руководитель – «.....». При этом указанный акт со стороны заказчика подписан не установленным лицом.

В своей справке Заявитель указывает, что указанный договор исполнен на сумму 4 613 380,40 руб., что является предоставлением недостоверных сведений.

К договору субподряда № 2122 от 24.03.2022 приложен Акт № 1 от 23.06.2022 года за подписью «.....», который в соответствии с Решением учредителя от 10.06.2022 года был освобожден от занимаемой должности Директора ООО «Межпромтехнология» с 16.06.2022 года и, следовательно, не имел полномочий на подписание Актов после 16.06.2022 года.

Относительно договора № 223-С-2022-7862 от 31.01.2022 Заявитель на заседании Комиссии пояснил, что в данном случае имела место техническая ошибка в виде «двоения» актов. При этом, сведения об изменении цены договора отсутствуют.

Относительно договора субподряда № 2122 от 24.03.2022 Заявитель пояснил, что новый директор («.....») вступил в должность с 27.06.2022. Следовательно, до этой даты имел право подписывать документы прежний руководитель, что подтверждается представленной в составе заявки Выпиской ЕГРЮЛ. Также в подтверждение доводов Заявителем в материалы дела был представлен приказ № 1 от 27.06.2022 о вступлении в должность директора и назначении главного бухгалтера ООО «Межпромтехнология» «.....».

Таким образом, все подтверждающие выполнение работ документы по указанным договорам Заявителем были приложены в составе заявки.

В свою очередь, Комиссия считает необходимым отметить, что при рассмотрении заявок действует презумпция добросовестности участника закупки, если иное, то есть несоответствие или недостоверность указанных участником в заявке сведений, не выявлены и не доказаны лицом, сомневающимся в достоверности таких сведений.

При этом под недостоверными сведениями следует понимать сведения несоответствующие действительности.

Исходя из правовой позиции Верховного Суда Российской Федерации, изложенной в постановлении от 24.02.2005 № 3 «О судебной практике по делам о защите чести и достоинства граждан, а также деловой репутации граждан и юридических лиц», под не соответствующими действительности сведениями понимаются утверждения о фактах или событиях, которые не имели места в реальности во время, к которому относятся оспариваемые сведения.

Комиссия критически относится к доводам Заказчика о наличии в составе заявки Заявителя недостоверных сведений, поскольку недостоверность должна выражаться в представлении участников заведомо не отвечающие действительности сведения, например, в случае если заказчиком установлено, что представленный участником закупки договор не был заключен и исполнен обществом и указанные обстоятельства подтверждаются неоспоримыми доказательствами.

В настоящем же случае, указанные Заказчиком основания несоответствия заявки Заявителя, не могут свидетельствовать о представлении участником недостоверных сведений, поскольку представленные Заявителем документы формально свидетельствует о факте заключения договора, а следовательно, уже не могут быть признаны недостоверными.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о том, что для принятия решения о наличии в той или иной заявке недостоверных сведений Заказчик должен располагать неопровержимым и документальным подтверждением данного обстоятельства.

В рассматриваемом случае, доводы Заказчика о предоставлении Заявителем недостоверных сведений не нашли своего подтверждения.

В целях соблюдения баланса частных и публичных интересов не допускается отклонение заявок участников по формальным основаниям с целью искусственно ограничить количество потенциальных участников.

Комиссия отмечает, что оценка – процесс выявления в соответствии с условиями определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) по критериям оценки и в порядке, установленном в документации о закупке, и направлен на выявление лучших условий исполнения договора, указанных в заявках (предложениях) участников закупки.

Комиссия, изучив представленные материалы, положения Документации, установила, что при несоответствии документов, представленных участником для целей оценки, такая оценка осуществляется без учета информации, указанной в таких документах, следовательно, заявка Заявителя не может быть отклонена по вышеуказанному основанию.

В настоящем случае, Комиссия приходит к выводу, что решение Заказчика об отклонении заявки Заявителя по указанному выше основанию принято в нарушение Закона о закупках и осуществлено Заказчиком по формальному основанию.

Указанная правовая позиция изложена в постановлении Девятого арбитражного апелляционного суда от 01.12.2021 по делу № А40-62474/2021, решениях Арбитражного суда города Москвы от 22.11.2021 по делу № А40-159552/21, от 27.08.2021 по делу № А40- 35224/21, от 04.03.2021 по делу № А40-257347/21, от 26.04.2022 по делу № А40-15048/22, от 02.02.2022 по делу № А40-16681/22, от 26.04.2022 по делу № А40-15093/22.

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 рассматриваемом случае, Комиссия Управления считает, что действия Заказчика не соответствовали вышеупомянутым принципам.

При таких обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу о несоответствии действий Заказчика требованиям, установленным в пункте 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу об обоснованности доводов жалобы и выдаче Заказчику обязательного для исполнения предписания.

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 «.....» (ИНН: «.....»; ОГРН: «.....») на действия «.....» (ИНН: «.....»; ОГРН: «.....») при проведении Закупки обоснованной.

2. Установить в действиях Заказчика нарушения пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о

закупках.

3. Выдать обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.

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