

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-21841/2021 о нарушении
процедуры торгов и порядка заключения договоров

13.12.2021 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 представителей АО «Российский
экспортный центр»;

в отсутствие представителей ООО «Турэксперт», АО «Сбербанк-АСТ», извещенных
надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 07.12.2021 №
НП/74743/21,

рассмотрев жалобу ООО «Турэксперт» (далее — Заявитель) на действия
АО «Российский экспортный центр» (далее — Заказчик) при проведении конкурса
на право заключения договора на оказание услуг по застройке стенда для
выставки Arab Health (реестровый № 32110828658, 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 положения Документации.

Комиссия отмечает, что, 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. 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>.

В уведомлении о принятии жалобы к рассмотрению содержалась информация о том, что в случае отсутствия технической возможности, а также при наличии иных объективных причин невозможности рассмотрения жалобы посредством видеоконференцсвязи, стороны вправе подать ходатайство об очном рассмотрении жалобы, оформленное надлежащим образом. Указанное ходатайство должно быть направлено не позднее 15:00 (по московскому времени) рабочего дня, предшествующего дню рассмотрения жалобы на электронные почты to77@fas.gov.ru, to77-torgi.mufas@fas.gov.ru.

Заявлений о невозможности подключения к сеансу, а также возражений относительно рассмотрения жалобы посредством видеоконференцсвязи от сторон в Управление не поступало.

Таким образом, учитывая, что указанные лица надлежащим образом извещены о способе рассмотрения жалобы заблаговременно, Комиссия Московского УФАС считает возможным провести дистанционное рассмотрение жалобы без представителей Заявителя.

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.

17.11.2021 на официальном сайте zakupki.gov.ru размещено извещение № 32110828658 о проведении конкурса на оказание услуг по застройке стенда для выставки Arab Health.

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 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 Положения о закупке государственной корпорации развития «ВЭБ.РФ» (далее – Положение).

В пункте 24 информационной карты закупочной документации установлены следующие критерии оценки и сопоставления заявок:

1. Цена договора (максимальное количество баллов – 30);

2. Опыт оказания услуг (максимальное количество баллов – 55);

3. Кадровые ресурсы (максимальное количество баллов -15).

В рассматриваемом случае оспаривается правомерность установления критерия № 2 «Опыт оказания услуг».

В пункте 25 информационной карты указано, что общий объем подтвержденного опыта определяется количеством исполненных договоров, сведения о которых приняты к оценке по данному критерию.

Порядок оценки:

- отсутствие договоров – 0 баллов;
- 1 – 3 договора – 10 баллов;
- 4 – 5 договора – 20 баллов;
- 6 – 7 договоров – 30 баллов;
- 8 – 9 договоров – 40 баллов;
- 10 и более договоров – 55 баллов.

Также в пункте 15 информационной карты указано, что для оценки заявки участника закупки по критериям, указанным в п. 25 Информационной карты конкурса, участник закупки (при наличии) представляет: сканированные копии исполненных договоров (контрактов), включая все приложения к ним, с обязательным предоставлением актов сдачи-приемки оказанных услуг, подтверждающих наличие опыта организации экспозиций в рамках международных мероприятий: ярмарок, выставок, конгрессных мероприятий, бизнес-миссий в период с 2018 по 2021 год, без рекламаций, применения неустоек, штрафов и пеней. Под опытом организации экспозиции на вышеуказанных мероприятиях следует понимать комплекс услуг следующего характера: по разработке дизайн-проекта, застройке площади (создание, монтаж/демонтаж конструктивных элементов экспозиций/выставочных стендов), организации и обеспечению работы необходимого персонала на экспозиции, обеспечению необходимым оборудованием и мебелью.

Датой исполнения договора считается дата подписания акта сдачи-приемки оказанных услуг.

Минимальная сумма договора, принимаемого к рассмотрению и оценке – 19 000 000,00 рублей.

Суммой договора будет считаться сумма фактически оказанных услуг, указанная в подписанном с двух сторон акте сдачи – приемки оказанных услуг.

Копии документов должны быть читабельны, содержать подписи уполномоченных лиц и печати организаций.

Представленные участниками договоры (копии), не соответствующие вышеуказанным требованиям (в том числе договоры, по которым отсутствуют акты

сдачи-приемки оказанных услуг), не учитываются при оценке и сопоставлении заявок участников.

Заявитель указывает, что оценка данного критерия подобным образом ведет к ограничению конкуренции.

Как пояснил представитель Заказчика, необходимость включения в критерии оценки заявок критерия опыта, продиктована предметом Закупки и необходимостью обеспечения высокого качества услуг.

Комиссия отмечает следующее.

Согласно части 6 статьи 46.1 Федерального закона от 08.12.2003 № 164-ФЗ «Об основах государственного регулирования внешнеторговой деятельности» АО «Российский экспортный центр» в порядке, устанавливаемом Правительством Российской Федерации:

1) участвует в реализации государственной политики в области развития и поддержки экспорта, в том числе оказывает содействие реализации государственных и иных проектов, предусматривающих экспорт товаров (работ, услуг), информации и прав на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации;

5) оказывает содействие продвижению за рубежом промышленной продукции (товаров, работ, услуг), включая содействие выставочной, ярмарочной, маркетинговой и иной деятельности, во взаимодействии с уполномоченными федеральными органами исполнительной власти Российской Федерации и органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации;

8) осуществляет иную деятельность в целях поддержки экспорта.

Таким образом, Комиссия обращает внимание, что Заказчик, являясь агентом Правительства РФ, осуществляет комплексную поддержку российского экспорта включая содействие выставочной, ярмарочной, маркетинговой и иной деятельности, что имеет прямое отношение к осуществлению оспариваемой Закупки.

Комиссия отмечает, что оспариваемая Закупка является составной частью национального проекта, участие в котором обеспечивает Заказчик, урегулированными положениями Правил предоставления из федерального бюджета субсидии акционерному обществу «Российский экспортный центр», г. Москва, в целях развития инфраструктуры повышения международной конкурентоспособности, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 28.03.2019 № 342 (далее – Правила).

Согласно пункту 23 Правил Перечень международных мероприятий, затраты на участие в которых подлежат финансовому обеспечению за счет средств субсидии (далее - перечень международных мероприятий), ежегодно формируется центром на последующие 2 финансовых года с привлечением заинтересованных федеральных органов исполнительной власти, организаций, ассоциаций и союзов предпринимателей.

Согласно подпункту 4 пункта 1 Протокола № 1-КВ Комиссии по конгрессно-

выставочной деятельности АО «Российский экспортный центр» от 11.08.2021 в Перечень международных мероприятий на 2021-2022 годы включена Выставка Arab Health 2022.

Также в пункте 1.1 Проекта Договора, входящего в состав закупочной документации указывается, что услуги будут оказываться по организации участия российских экспортеров в указанной Выставке.

Подтверждением обоснованности использования в качестве критериев оценки заявок критерия опыта, являются особенности указанной Выставки и включенных в предмет Договора услуг.

Также в материалах Заказчиком была представлена таблица, в которой подтверждается последовательность использования Заказчиком аналогичных критериев оценки в целом ряде закупок и согласия Участников закупок с такими критериями посредством участия в соответствующих закупочных процедурах.

Пунктами 13, 14 части 10 статьи 4 Закона о закупках предусмотрено, что в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе, критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

Согласно пункту 6 статьи 3 Закона о закупках Заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке.

При этом, как указывает Верховный суд РФ в определении от 31.07.2017 № 305-КГ17-2243 по делу № А40-3315/2016, Закон о закупках не содержит конкретных правил и критериев относительно требований, устанавливаемых заказчиком к участникам закупки. Осуществляя организацию и проведение закупки, заказчики руководствуются требованиями законодательства в сфере закупок и положением о закупках, разработанным самостоятельно с учетом потребностей конкретного заказчика.

В частности, порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупок) и условия их применения устанавливаются заказчиками самостоятельно путем принятия Положения о закупке.

Таким образом, заказчикам предоставлено право сформировать свою систему закупок в зависимости от особенностей осуществления деятельности, установив при необходимости дополнительные требования к участникам закупки.

Данное право на разработку и утверждение Положения о закупке согласуется с целями и задачами Закона о закупках, направленными в первую очередь на выявление в результате закупочных процедур лица, исполнение контракта которым в наибольшей степени будет отвечать целям эффективного использования источников финансирования, удовлетворения потребности заказчиков в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности.

В отличие от закупок, осуществляемых в рамках контрактной системы для обеспечения государственных и муниципальных нужд, первоочередной целью Закона о закупках является создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей заказчиков в товарах, работах, услугах с

необходимыми показателями цены, качества и надежности (часть 1 статьи 1 Закона о закупках).

Согласно позиции Верховного Суда Российской Федерации, изложенной в пункте 4 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 16.05.2018) использование заказчиком оценочных критериев выбора поставщика не является нарушением, если эти критерии носят измеряемый характер и соответствие участника закупки названным критериям может быть установлено объективно. Само по себе предъявление заказчиком указанных требований не приводит к необоснованному ограничению участников закупки и не влияет на развитие конкуренции.

В свою очередь Комиссия отмечает, что установление в документации о проведении закупки критериев оценки не ограничивает право хозяйствующих субъектов на участие в процедуре закупки, а преследует цель определения лучшего предложения в рамках проводимой Заказчиком процедуры закупки.

Вместе с тем Комиссия отмечает, что установленный критерий носит оценочный характер и не является критерием допуска к закупочной процедуре.

Также необходимо отметить, что данные критерии не сформированы таким образом, что обеспечить победу конкретному хозяйствующему субъекту и формирование условия закупки не могут быть признаны не соответствующими целям и потребностям проводимых заказчиком процедур.

В соответствии с пунктом 4 «Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 16.05.2018) использование заказчиком оценочных критериев выбора поставщика не является нарушением, если эти критерии носят измеряемый характер и соответствие участника закупки названным критериям может быть установлено объективно.

Комиссия также обращает внимание, что на участие в оспариваемой Закупке подано 6 заявок.

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.

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

Действительных доказательств, подтверждающих нарушение прав Заявителя установленными требованиями, Заявителем Комиссии не представлено.

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 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 (пункт 3 статьи 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (пункт 4 статьи 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (пункт 1 статьи 10 ГК РФ).

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.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Турэксперт» (ОГРН: 1146670029054, ИНН: 6670429269) на действия АО «Российский экспортный центр» (ОГРН: 1157746363994, ИНН: 7703376553) при проведении Закупки необоснованной.

2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмом Московского УФАС России от 07.12.2021 № НП/74743/21.

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