РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-16489/2019 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

05.12.2019 г. Москва

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

<...>

при участии представителей:

от ООО «РЕАЛ»: <...>

от ПАО «Аэролот-Российские авиалинии»: <...>

рассмотрев жалобу ООО «РЕАЛ» (далее также — Заявитель, Общество) на действия ПАО «Аэролот-Российские авиалинии» (далее также — Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по погрузке и вывозу снега с территорий ПАО «Аэрофлот» (реестровый № 31908318554) (далее — Аукцион),

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 Аукциона.

По мнению Заявителя, нарушение его прав и законных интересов со стороны Заказчика выразилось в неправомерном отклонении его заявки от дальнейшего участия в Аукционе.

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 единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее — ЕИС; Официальный сайт) Заказчиком размещено Положение о закупке товаров, работ, услуг (далее — Положение о закупках). Указанное Положение о закупках в редакции, действующей на дату размещения извещения о проведении закупки, размещено в ЕИС — 23.01.2019.

Извещение о проведении Аукциона с начальной (максимальной) ценой договора в размере 18 150 000,00 руб. размещено на Официальном сайте 19.09.2019.

Из протокола рассмотрения вторых частей заявок от 26.11.2019 следует, что заявка Общества (порядковый номер заявки - 3568) отклонена от дальнейшего участия в процедуре со следующим обоснованием: «Непредставление разъяснений заявки по запросу закупочной комиссии». На основании предоставленных документов бухгалтерской отчетности стоимость чистых активов участника закупки по итогам одного из двух отчетных периодов (год), предшествующих дате подачи заявки, ниже величины уставного капитала.

В соответствии с Разделом 7, участник не соответствующий п. 4.3.4. обязан перечислить обеспечение исполнения договора на условиях Раздела 7, а именно до заключения договора.

Согласие от участника на перечисление обеспечения исполнения договора в соответствии с разделом 7 отсутствует.

При заполнении Приложения 9 участник подтверждает свою осведомленность об этом требовании и выражает согласие на выплату обеспечения в случае

признания участника победителем закупки.

С целью получения от участника данного подтверждения участнику направлен запрос на предоставление заполненного Приложения №9 «Форма справки о выполнении требования к соотношению стоимости чистых активов и величины уставного капитала». Ответ не предоставлен».

В соответствии с пунктам 2, 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке, требования к участникам такой закупки.

В разделе 4 Аукционной документации Заказчиком установлены требования к участникам закупки и перечню документов, представляемых участниками для подтверждения их соответствия таким требованиям, в том числе согласно пункту 4.3.4 названного раздела документации участник должен отвечать требованию, что стоимость чистых активов участника закупки по итогам одного из двух отчётных периодов (год), предшествующих дате подачи заявки, не ниже величины уставного капитала (Приложение 8). Данное требование не применяется в отношении участников закупки, являющихся индивидуальным предпринимателем, государственным или муниципальным учреждением/предприятием, органом государственной власти.

При невыполнении/невозможности подтверждения выполнения указанного требования участник закупки предоставляет обеспечение исполнения договора в размере общей стоимости договора в порядке, указанном в п. 7.1 документации. При проведении закупки только среди субъектов малого и среднего предпринимательства обеспечение исполнения договора предоставляется в размере, установленном Постановлением Правительства Российской Федерации от 11.12.2014 № 1352 - в размере 5% от начальной максимальной цены договора.

На заседании Комиссии представитель Заказчика пояснил, что в составе заявки Общества не были представлены вышеуказанные сведения по форме приложения 8 к документации, а из представленных бухгалтерских балансов за 2017, 2018 гг. следовало, что ООО «РЕАЛ» имеет отрицательные значения чистых активов за указанные периоды.

На основании пункта 9.7.2 Положения о закупках 28.10.2019 посредством функционала ЭТП в адрес Заявителя была направлена форма справки о выполнении требования к соотношению стоимости чистых активов и величины уставного капитала согласно Приложению 9 (далее - Запрос).

В соответствии с пунктом 6.6.6 Аукционной документации заявка участника закупки отклоняется конкурсной комиссией, участнику закупки будет отказано в допуске к участию в закупке в случае непредставления разъяснений заявки по запросу конкурсной комиссии.

При этом ответа на указанный запрос в адрес Заказчика не поступало, в связи с чем такая заявка подлежала отклонению от дальнейшего участия.

Представители Заявителя пояснили, что названный запрос был размещен Заказчиком на электронной площадке 28.10.2019 со сроком ответа до 15:00

29.10.2019, то есть у Общества фактически для формирования ответа имелся один день.

Более того, Аукционная документация и запрос Заказчика содержат противоречащие сведения о том, по какой форме должен быть представлен запрашиваемый документ: то ли по форме приложения 8, как указано в пункте 4.3.4 раздела 4 документации, то ли по форме приложения 9, как было указано в Запросе.

Комиссия оценивает доводы Заказчика критически в связи с тем, что из положений пункта 4.3.4 раздела 4 Аукционной документации следует, что непредставление справки о выполнении требования к отношению стоимости чистых активов и величины уставного капитала влечет увеличение размера обеспечения исполнения договора, из чего можно сделать вывод о том, что участник вправе принять самостоятельное решение о представлении/ непредставлении спорной справки, принимая на себя финансовые риски в случае отсутствия такого документа. Таким образом, следуя положениям документации названная справка не может быть запрошена Заказчиком в императивном порядке.

При этом пункт 6.6.6 Аукционной документации не содержит такого основания отклонения заявки, в связи с чем Комиссия приходит к выводу об отсутствии правового основания для отклонения заявки Общества от дальнейшего участия в Аукционе.

В соответствии с частью 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.

В пункте 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках закреплено, что при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

В данном случае действия Заказчика, выразившиеся в отклонении заявки Заявителя от участия в Аукционе по основанию, не предусмотренному документацией, не соответствуют требованиям пункта 2 части 1, части 6 статьи 3 Закона о закупках.

Резюмируя изложенное, Комиссия приходит к выводу об обоснованности жалобы Заявителя.

Руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «РЕАЛ» (ОГРН: 1137746025394, ИНН: 7725779997) на действия ПАО «Аэролот-Российские авиалинии» (ОГРН: 1027700092661, ИНН: 7712040126) при проведении Аукциона обоснованной.

2. Установить в действиях Заказчика нарушения пункта 2 части 1, части 6 статьи 3 Закона о закупках.
3. Выдать Заказчику обязательное к исполнению предписание об устранении допущенных нарушений.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия (изготовления в полном объеме).