

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-90/2021 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров
13.01.2021 г. Москва

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

<...>

при участии представителей ООО «Милана», ФГАУ «Федеральная дирекция спортмероприятий», ООО «ПТК», ООО ТД «Фонвард»,

рассмотрев жалобы ООО «Милана» (далее также — Заявитель) на действия ФГАУ «Федеральная дирекция спортмероприятий» (далее также — Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на поставку сувенирной продукции (шапочки и нагрудные номера) для проведения XXXIX открытой Всероссийской массовой лыжной гонки «Лыжня России» (реестровый № 32009629068) (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 поступили жалобы Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки.

По мнению Заявителя, нарушение его прав и законных интересов со стороны Заказчика выразилось в неправомерных действиях при проведении конкурентной процедуры, а именно:

1. Неисполнение Заказчиком предписания от 20.11.2020 по делу № 077/07/00-19797/2020;
2. Осуществление пересмотра заявок по ценовому критерию;
3. Наличие в Закупочной документации различных формул оценки по ценовому критерию.

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.

Жалобы Заявителя отвечают требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках.

Управлением 20.11.2020 рассмотрена жалоба Заявителя по делу № 077/07/00-19797/2020, мотивированная несогласием с положениями Закупочной документации и оценкой его заявки.

Указанная жалоба была признана обоснованной, а Заказчику выдано обязательное для исполнения предписание, в соответствии с которым последнему надлежало осуществить следующие действия:

1. Отменить итоговый протокол от 17.11.2020.
2. Определить новую дату оценки и сопоставления заявок, новую дату подведения итогов Закупки.
3. Разместить информацию о вышеуказанных изменениях на официальном сайте единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru в сети Интернет.
4. Произвести оценку поданных заявок на участие в Закупке с учетом решения Комиссии от 20.11.2020 по делу № 077/07/00-19797/2020.
5. Продолжить проведение Конкурса в соответствии с положениям Гражданского кодекса Российской Федерации, Закона о закупках, Положения о закупках и

Закупочной документации.

6. Исполнить настоящее предписание в срок до 18.12.2020.

7. О выполнении настоящего предписания сообщить в адрес Московского УФАС России в срок до 25.12.2020 с приложением подтверждающих документов.

Вместе с тем, как указывает Заявитель, на дату рассмотрения настоящей жалобы Заказчиком вышеуказанные действия не произведены, а пересмотр заявок согласно итоговому протоколу от 25.12.2020 осуществлен без учета решения по делу № 077/07/00-19797/2020.

На заседании Комиссии представитель Заказчика пояснил, что в рамках оспариваемой Закупки Управлением также рассмотрена жалоба иного лица по делу № 077/07/00-20969/2020, которая была признана обоснованной. При этом предписание от 07.12.2020 по делу № 077/07/00-20969/2020 содержит указание на необходимость рассмотрения поступивших заявок с учетом решений Комиссии Московского УФАС России от 07.12.2020 по делу № 077/07/00-20470/2020, от 20.11.2020 по делу № 077/07/00-19797/2020. Названное предписание Заказчику необходимо исполнить в срок до 19.01.2020.

Таким образом, срок на исполнение предписаний, в том числе предписания по делу № 077/07/00-19797/2020 на момент подачи жалобы и её рассмотрения по существу не истек.

Кроме того, представитель Заказчика пояснил, что 25.12.2020 Арбитражным судом г. Москвы по делу А40-239404/2020 была оглашена резолютивная часть, согласно которой решение и предписание Управления по делу № 077/07/00-19797/2020 признаны незаконными и отменены, в связи с чем итоговый протокол от 25.12.2020 был составлен с учетом только решения и предписания от 07.12.2020 по делу № 077/07/00-20969/2020.

Комиссия считает необходимым отметить, что в соответствии со статьей 36 Закона о защите конкуренции Коммерческие организации и некоммерческие организации (их должностные лица), федеральные органы исполнительной власти (их должностные лица), органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации (их должностные лица), органы местного самоуправления (их должностные лица), иные осуществляющие функции указанных органов организации (их должностные лица), а также государственные внебюджетные фонды (их должностные лица), физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели, обязаны исполнять решения и предписания антимонопольного органа в установленный такими решениями и предписаниями срок.

При таких обстоятельствах, с учетом фактических обстоятельств дела и документов, имеющих в материалах дела в настоящее время, у Комиссии отсутствуют основания для признания данного довода жалобы обоснованным.

Вместе с тем Комиссия, основываясь на позиции ФАС России, изложенной в письме от 12.09.2019 № ИА/79982/19, обращает внимание Заказчика на следующие обстоятельства.

На основании пунктов 3.1 и 4.2 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие)

организатор торгов, оператора электронной площадки при организации и проведении обязательных в силу законодательства Российской Федерации торгов и выдает обязательные для исполнения предписания организатору торгов, оператору электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, продавцу государственного или муниципального имущества, организатору продажи.

При этом в статье 18.1 Закона о защите конкуренции отсутствует указание на приостановление исполнения предписания в случае его обжалования в судебном порядке.

Учитывая изложенное, статьей 18.1 Закона о защите конкуренции установлен особый самостоятельный порядок рассмотрения антимонопольным органом жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров, который не относится к процедуре рассмотрения дел о нарушении антимонопольного законодательства, предусмотренного главой 9 Закона о защите конкуренции, и, соответственно, положения части 2 статьи 52 Закона о защите конкуренции не распространяются на случаи выдачи антимонопольным органом предписаний по итогам рассмотрения жалоб в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Таким образом, исполнение предписания антимонопольного органа, выданного в соответствии с пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, может быть приостановлено исключительно в случае принятия судом соответствующих обеспечительных мер в виде приостановления действия предписания в установленном порядке, по аналогии с практикой рассмотрения споров в соответствии с Федеральным законом от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Вместе с тем в период течения срока, отведенного на исполнение предписания, судом не было установлено обеспечительных мер в виде приостановления действия исполнения предписания.

Более того, решение Арбитражного суда г. Москва от 25.12.2020 по делу А40-239404/2020 вступает в законную силу по истечении месячного срока со дня его принятия, если не подана апелляционная жалоба (ч. 1 ст. 180 АПК РФ).

Таким образом, Заказчик обязан исполнять решение и предписание антимонопольного органа в установленный таким предписанием срок.

В противном случае, за невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена административная ответственность.

Также Заявитель указывает, что Заказчиком осуществлена повторная оценка заявок в соответствии с решением и предписанием Управления от 07.12.2020 по делу № 077/07/00-20969/2020, которая нашла свое отражение в итоговом протоколе от 25.12.2020.

При этом Заявитель выразил несогласие с произведенной оценкой, так как баллы по ценовому критерию были уменьшены с 25 до 6,25 баллов, в то время как ценовое

предложение Общества является минимальным.

Комиссией при рассмотрении дела № 077/07/00-20969/2020 было установлено, что Заказчик не верно рассчитал итоговый рейтинг по критерию «Цена», и, соответственно, неверно присвоил итоговый балл заявкам участников.

Заказчик, в нарушение условий Конкурсной документации неправомерно не применил к данному критерию значимость критерия в размере 25%, а равно осуществил оценку заявок с нарушением установленного порядка оценки, что не соответствует пунктам 2, 3 части 1, части 6 части 3 Закона о закупках.

Согласно предписанию от 07.12.2020 по делу № 077/07/00-20969/2020 Заказчику необходимо было осуществить пересмотр заявок с учетом решения антимонопольного органа, что и было осуществлено в настоящем случае Заказчиком.

Таким образом, доводы Заявителя противоречат фактическим обстоятельствам дела, в связи с чем данный довод жалобы признан необоснованным.

Заявитель также указал, что в пункте 3.3.2 Закупочной документации содержатся два варианта расчета итогового рейтинга оценки заявок, противоречащие друг другу.

Вместе с тем Комиссия отмечает, что оспариваемые Заявителем положения Закупочной документации, по его мнению, ограничивающие конкуренцию, подлежали обжалованию до окончания срока подачи заявок. В противном случае, реализация такого права за пределами окончания срока подачи заявок необоснованно затрагивает права и законные интересы иных участников Закупки, которые подали заявки в соответствии с условиями документации.

Согласно статье 10 ГК РФ, не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, «действия в обход закона» с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом). Не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

Более того, Заявителем неоднократно обжаловались действия Заказчика при проведении оспариваемой Закупки, в том числе предметом обжалования по делу № 077/07/00-19797/2020 являлись положения Закупочной документации, которые, по мнению Общества, свидетельствовали о ненадлежащем формировании Заказчиком такой документации. При этом указанная жалоба была подана Заявителем в установленный срок (то есть до окончания подачи заявок).

Доказательств наличия каких-либо препятствий для обжалования в административном порядке оспариваемых в настоящее время положений Закупочной документации Заявителем не представлено.

Резюмируя изложенное, Комиссия приходит к выводу о необоснованности данного довода жалобы.

Руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобы ООО «Милана» (ОГРН: 5077746877490, ИНН: 7725608247) на действия ФГАУ «Федеральная дирекция спортмероприятий» (ИНН: 7702074366, ОГРН: 1037739706333) при проведении Закупки необоснованными.
2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмом Московского УФАС России от 11.01.2021 № ЕО/340/21.

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