

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-1837/2022 о нарушении
процедуры торгов и порядка заключения договоров

08.02.2022 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 ООО «ПиАр-компания»; АО «Зарубежнефть»;

в отсутствие представителей АО «Тэк-Торг», извещенных надлежащим образом
письмом Московского УФАС России от 03.02.2022 № НП/5869/22;

рассмотрев жалобу ООО «ПиАр-компания» (далее - Заявитель) на действия
АО «Зарубежнефть» (далее - Заказчик) при проведении запроса предложений
только среди субъектов малого и среднего предпринимательства на право
заключения Договора с АО «Зарубежнефть» на выполнение работ по разработке
контента, верстке и печати ежеквартального корпоративного издания «Нефть без
границ» (реестровый № 32110942103, 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.

Согласно доводам жалобы, Заявитель оспаривает оценку заявки в ходе

проведения закупочной процедуры.

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, 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.

В ходе рассмотрения жалобы установлено следующее.

14.12.2021 на официальном сайте zakupki.gov.ru размещено извещение № 32110942103 о проведении запроса предложений только среди субъектов малого и среднего предпринимательства на право заключения Договора с АО «Зарубежнефть» на выполнение работ по разработке контента, верстке и печати ежеквартального корпоративного издания «Нефть без границ».

В соответствии с частью 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 Положения о закупке АО «Зарубежнефть» (далее – Положение).

В соответствии с Протоколом № 3.8 от 28.01.2022 заявка Заявителя заняла второе место.

В своей жалобе Заявитель указывает на неправомерный расчет баллов по оценке предложенных участником закупки концепций и статьи.

Комиссия отмечает следующее.

В соответствии с частью 10 статьи 3.2 Закона о закупках, заявки на участие в конкурентной закупке представляются согласно требованиям к содержанию, оформлению и составу заявки на участие в закупке, указанным в документации о закупке в соответствии с настоящим Федеральным законом и положением о закупке заказчика.

Согласно 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.

В соответствии с закупочной документацией установлен следующий перечень критериев оценки.

1. Стоимостной критерий (общая стоимость) (без учета НДС).

2. Оценка финансового состояния в соответствии с Приложением № 1 к Документации о закупке.
3. Награды, полученные участником за работы по разработке контента и дизайн корпоративных периодических изданий за период с 01.01.2017 до даты окончания подачи заявок на участие в настоящей процедуре закупки.
4. Оценка предложенных участником закупки концепций и статьи. Максимальная оценка по данному критерию – 10 баллов.
5. Использование Участником системы ЭДО (Диадок или иной системы ЭДО, поддерживающий роуминг с Диадок) при заключении договора и направлении документов по исполнению договора.
6. Опыт исполнения договорных обязательств для нужд организаций, входящих в Группу компаний АО «Зарубежнефть» в части выполнения работ по разработке контента, верстке и печати корпоративных периодических изданий за период с 01.01.2017 до даты окончания подачи заявок на участие в настоящей процедуре закупки.

Относительно оспариваемого критерия установлены требования.

<p>Оценка предложенных участником закупки концепций и статьи</p> <p>Максимальная оценка по данному критерию – 10 баллов.</p>	<p>Максимальная оценка по данному критерию – 10 баллов.</p> <p>Оценка производится экспертами Заказчика в соответствии с табличной моделью, изложенной в форме №Д1 к настоящей документации о закупке.</p>	<p>1. В целях оценки по настоящему критерию участник закупки предоставляет презентацию в которой обязательно должно быть отражено описание по всем параметрам оценки (подкритериям), указанным в форме №Д1.</p> <p>2. Отдельные документы, указанные в форме №Д1.</p>	<p>48 %</p>
--	--	---	-------------

В свою очередь, в форма Д1 установлены следующие требования.

1. Оценка проекта статьи о ходе реализации деятельности Группы компаний в соответствии с Техническим заданием.

Проект статьи о ходе реализации деятельности Группы компаний – 4 полосы, верстка дизайна 2-х разворотов (обязательно - текст минимум 1500 знаков, инфографика минимум на 1 полосу, верстка с использованием бренд-бука Компании).

При оценке проекта статьи участника закупки эксперты Заказчика учитывают следующие параметры (далее – параметры):

- полнота раскрытия информации при предоставлении информации в целях оценки

по настоящему критерию.

Оценка в баллах осуществляется экспертами Заказчика по шкале от 0 до 10 баллов, где:

0 (ноль) баллов – статья нерелевантна (неотносима) к потребностям Заказчика и/или документы предоставлены не в полном объеме;

5 (пять) баллов – статья приемлема и/или частично релевантна к потребностям Заказчика;

10 (десять) баллов – статья полностью релевантна (полностью относима) к потребностям Заказчика.

Члены экспертной группы Заказчика вправе устанавливать промежуточные значения по шкале от 0 до 10 баллов с учетом экспертной оценки предоставленной информации и указанных выше параметров.

Предоставление документов, не соответствующих требованиям Документации о закупке, дает право Заказчику не учитывать такие документы при оценке предложения участника закупки.

2. Оценка 2 тем номеров корпоративного издания за январь-июнь 2022 г. Презентация с 2 темами номеров корпоративного издания на январь-июнь 2022 г., с примерами дизайна в объеме не менее 4 полос.

Оценка в баллах осуществляется экспертами Заказчика по шкале от 0 до 10 баллов, где:

0 (ноль) баллов – любая из тем нерелевантна (неотносима) к потребностям проекта и/или документы предоставлены не в полном объеме;

5 (пять) баллов – обе темы частично релевантны (частично относимы) к потребностям проекта и/или примеры дизайнов не соответствуют темам номеров;

10 (десять) баллов – обе темы полностью релевантны (полностью относимы) к потребностям проекта и примеры дизайнов полностью соответствуют темам номеров.

Члены экспертной группы Заказчика вправе устанавливать промежуточные значения по шкале от 0 до 10 баллов с учетом экспертной оценки предоставленной информации и указанных выше параметров.

Предоставление документов, не соответствующих требованиям Документации о закупке, дает право Заказчику не учитывать такие документы при оценке предложения участника закупки.

В свою очередь, в техническом задании (Приложение №1 к договору) указаны цели создания журнала, примерная структура номера, перечислен объем работ и требований. Также указано обязательное соблюдение требований по цвету и стилистике в соответствии с брендбуком АО «Зарубежнефть».

Данные параметры формируют рамки критерия релевантности.

Между тем, на вопрос Комиссии был ли ознакомлен Заявителем с указанным

брендбуком, Заявитель уклонялся от ответа.

Согласно информации, представленной Заказчиком, эксперты Заказчика ставят оценку по итогам рассмотрения контента, верстки, их соответствия Приложению №1 к договору.

Также Заказчик указал, что эксперты оценили представленную Заявителем статью по установленной шкале на 3,5 балла в соответствии с брендбуком АО «Зарубежнефть», в частности:

- не все фотографии соответствует брендбуку;
- заглавная фотография не относится к АО «Зарубежнефть» или нефтяной промышленности;
- отсутствует обязательный элемент – инфографика на 1 полосу;
- декоративные полосы не соответствуют брендбуку;
- цвет плашки «ЭТАПЫ ОСВОЕНИЯ ИНДОНЕЗИЙСКОГО ШЕЛЬФА» не соответствует фирменным цветам, указанным в брендбуке.

Таким образом, 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 по данному доводу.

Вместе с тем, Заявитель указывает, что установленный критерий «Опыт исполнения договорных обязательств для нужд организаций, входящих в Группу компаний АО «Зарубежнефть» в части выполнения работ по разработке контента, верстке и печати корпоративных периодических изданий за период с 01.01.2017 до даты окончания подачи заявок на участие в настоящей процедуре закупки» направлен на ограничение конкуренции.

Комиссия отмечает следующее.

В соответствии с закупочной документацией датой окончания подачи заявок на участие в оспариваемой Закупке является 21.12.2021. Дата подведения итогов — 17.01.2022.

Заявитель, в свою очередь, подал жалобу на действия Заказчика 31.01.2022.

Комиссия отмечает, что оспариваемые Заявителем положения закупочной документации 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 закупочной 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.

Таким образом, Заявитель не может обжаловать указанные действия Заказчика при проведении Закупки в связи с чем у Комиссии отсутствуют правовые основания для рассмотрения жалобы Заявителя в данной части.

На основании изложенного, Комиссия приходит к выводу, что действия Заказчика совершены в соответствии с нормативными правовыми актами, регламентирующими закупочную деятельность Заказчика.

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

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 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).

Кроме того, Заявитель конклюдентно согласился (п. 1 ст. 8 ГК РФ) на все условия Закупочной документации в момент подачи им заявок на участие в Закупке. В этой связи у Комиссии отсутствуют правовые основания к выявлению в действиях Заказчика нарушения требований действующего законодательства Российской Федерации о закупках, поскольку последний действовал в строгом соответствии с требованиями собственной документации, которая не была оспорена Заявителями ни в административном, ни в судебном порядке.

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 в части оценки заявки и об оставлении жалобы без рассмотрения в части оспаривания положений закупочной документации.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ПиАр-компания» (ИНН: 7723400677; ОГРН: 1157746656022) на действия АО «Зарубежнефть» (ИНН: 7701350084; ОГРН: 1047708046870) при проведении Закупки необоснованной в части оценки заявки, в части оспаривания положений закупочной документации — оставить без рассмотрения.

2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 03.02.2022 № НП/5869/22.

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