

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-7272/2023 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

07.06.2023

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, № 2934/ОКЭ-АО «ФПК»/2023 на право заключения договора оказания услуг по технической поддержке информационных систем АО «ФПК» (опубликованного на сайте: <https://223.rts-tender.ru/supplier/auction/Trade/View.aspx?Id=2700204&sso=1&code=-5#1>, 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 Московское УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки, перенаправленная письмом ФАС России исх. от 30.05.2023 № 28/42393/23.

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.

Согласно доводам жалобы, заявка Заявителя при проведении Закупки отклонена Заказчиком неправомерно, поскольку заявка полностью соответствовала требованиям закупочной документации.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, пояснил, что Заявителем в составе заявки представлены недостоверные сведения, 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 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.

Как следует из материалов дела, Заказчиком 21.04.2023 в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 06.03.2022 N 301 «Об основаниях неразмещения в единой информационной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд сведений о закупках товаров, работ, услуг, информации о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), с которыми заключены договоры» на официальном сайте Оператора ЭТП (<https://www.rts-tender.ru/>) размещена информация о проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, № 2934/ОКЭ-АО «ФПК»/2023 на право заключения договора оказания услуг по технической поддержке информационных систем АО «ФПК» (далее – Конкурс, Закупка).

Цена договора составляет 187 386 000 (Сто восемьдесят семь миллионов триста восемьдесят шесть тысяч) рублей 00 копеек без учета НДС / 224 863 200 (Двести двадцать четыре миллиона восемьсот шестьдесят три тысячи двести) рублей 00 копеек с учетом НДС, и состоит из стоимости Услуг, оказываемых за весь период оказания Услуг.

Согласно Приложению № 1 к протоколу заседания Комиссии по осуществлению закупок от «16» мая 2023 г., Заявителю (Участник № 2) отказано в допуске к участию в конкурсе по следующему основанию: *«на основании пунктов 3.9.4.1, 3.9.5 документации о закупке в связи с представлением документов, предусмотренных пунктом 3.17.7.7 документации о закупке, содержащих информацию об участнике закупки, несоответствующую действительности, а именно:*

В составе Формы сведений об опыте оказания услуг, представленной участником по форме приложения № 1.3 к конкурсной документации в составе конкурсной заявки (далее – «Форма сведений об опыте оказания услуг»), участником представлена информация об исполнении следующего договора:

- № 6299/ОАЭ-ТИ/21/1/1 от 11 февраля 2022 г. на оказание услуг по сервисному обслуживанию оборудования сети передачи данных.

Как установлено Заказчиком в ходе проведения проверки в порядке, установленном пунктом 3.9.9 документации о закупке, в адрес участника по факту ненадлежащего исполнения обязательств по данному договору направлялись требования по уплате неустойки № 2169/ТИ от 27 апреля 2022 г., № ИСХ-2326/ТИ от 11 мая 2022 г.

При этом, в графе «Наличие жалоб, претензий, исковых заявлений, других документов со стороны контрагента и/или иных лиц в связи с ненадлежащим исполнением участником обязательств по договору» Формы сведений об опыте оказания услуг, участником указана информация об отсутствии жалоб, претензий, исковых заявлений со стороны контрагента по данному договору, что не соответствует действительности.».

Заявитель с отклонением своей заявки не согласился и обратился с жалобой в антимонопольный орган.

В обоснование своей позиции Заявитель указывает на то, что представленные им сведения об отсутствии претензий не являются недостоверными, поскольку в соответствии с положениями указанного Договора в случае, если споры не урегулированы сторонами с помощью переговоров и в претензионном порядке, то они передаются заинтересованной стороной в Арбитражный суд. При этом, как отмечает Заявитель в Арбитражном суде отсутствуют споры, не урегулированные сторонами Договора, таким образом направление контрагентом претензий и жалоб не может подтверждать факт ненадлежащего исполнения обязательств в силу отсутствия установления достоверности выводов Заказчика, поскольку юридически значимый факт ненадлежащего исполнения обязательств по договору может быть установлен исключительно в судебном порядке, а обмен письмами и претензионная работа сами по себе не свидетельствуют о негативном опыте исполнения контракта или недобросовестности Заявителя. Как указывает Заявитель, обязательства по Договору были исполнены надлежащим образом и приняты Заказчиком без претензий, что подтверждается Актом приемки исполненных обязательств от 04.05.2023 № 1.

Согласно пункту 3.9.4.1 закупочной документации участник конкурса не допускается к участию в конкурсе в случае непредставления определенных конкурсной документацией документов либо наличия в этих документах неполной информации и (или) информации об участнике конкурса или о товарах, работах, услугах, закупка которых осуществляется, не соответствующей действительности.

В соответствии с пунктом 3.9.5 закупочной документации в случае установления недостоверности информации, содержащейся в документах, представленных участником в составе заявки, заказчик обязан отстранить такого участника конкурса на любом этапе проведения конкурса.

Согласно пункту 3.1.6 закупочной документации, подавая заявку, участник подтверждает, что ознакомился с условиями документации о закупке, согласен с ними и возражений не имеет.

Пунктом 3.9.16 закупочной документации установлено, что результаты рассмотрения заявки зависят от проверки всех данных, представленных участником, а также иных сведений, имеющих в распоряжении заказчика.

Приложением № 1.4 Конкурсной документации установлены критерии и порядок оценки и сопоставления конкурсных заявок участников. Оценка заявок участников осуществляется, в том числе, и по критерию «Опыт участника».

Согласно пункту 2 Приложения 1.4 конкурсной документации, оценка заявок осуществляется на основании технического предложения, документов, представленных в подтверждение соответствия требованиям технического задания, иных документов, представленных в составе заявки, а также следующих документов, представляемых участником дополнительно при наличии:

2.1. для оценки по критерию № 2.1:

- документ, подготовленный в соответствии с Формой сведений об опыте оказания услуг, представленной в приложении № 1.3 конкурсной документации о наличии требуемого опыта;

и

- акты об оказании услуг;

и

- договоры на оказание услуг (представляются все листы договоров со всеми приложениями и дополнительными соглашениями);

- копии документов, подтверждающих правопреемство в случае предоставления в подтверждение опыта договоров, заключаемых иными лицами, не являющимися участниками закупки (договор о правопреемстве организации, передаточный акт и др.);

- копии документов, подтверждающих оплату по договору (выписки из обслуживающего банка по расчетному счету участника закупки, подтверждающие факт поступления денежных средств по договору (этапу договора), и/или копии платежных поручений об оплате денежных средств по договору, указанному участником в Форме сведений об опыте оказанных услуг, представленной в приложении № 1.3 документации о закупке, с отметкой обслуживающего банка об исполнении).

Если договор и документы, подтверждающие его исполнение, размещены в Единой информационной системе в сфере закупок и являются доступными участникам рынка для ознакомления, участник вправе в Форме сведений об опыте оказания услуг, представленной в приложении № 1.3 конкурсной документации, указать реестровый номер договора в Единой информационной системе в сфере закупок. При этом в случае, если участником указан реестровый номер договора в Единой информационной системе в сфере закупок и такой договор и документы, подтверждающие его исполнение, доступны для ознакомления, участник вправе не предоставлять в составе заявки копии договоров на оказание услуг, а также копии документов, подтверждающих исполнение таких договоров (акты об оказании услуг).

Формой сведений об опыте оказания услуг, выполнения работ, поставки товаров, представленной в приложении № 1.3 конкурсной документации, предусмотрено указание, в том числе сведений:

- о наличии жалоб, претензий, исковых заявлений, других документов со стороны контрагента и/или иных лиц в связи с ненадлежащим исполнением участником обязательств по договору;

- об обоснованности и удовлетворении участником требований контрагента и/или иных лиц по итогам рассмотрения жалоб претензий, исковых заявлений, других документов.

Комиссией установлено, что в представленной в составе заявки Форме сведений об опыте оказания услуг Заявитель указал об отсутствии жалоб, претензий, исковых заявлений по договору от 14.02.2022 № 6299/ОАЭ-ТИ/21/1/1, заключенному с ОАО «РЖД» («Трансинформ» - филиал), на оказание услуг по сервисному обслуживанию оборудования сети передачи данных.

Согласно пункту 3.9.8 закупочной документации, Заказчик вправе до подведения

итогах конкурса в письменной форме запросить у участников конкурса информацию и документы, необходимые для подтверждения соответствия участника, товаров, работ, услуг, предлагаемых в соответствии с конкурсной заявкой такого участника, предъявляемым требованиям, изложенным в конкурсной документации. При этом не допускается создание преимущественных условий одному или нескольким участникам закупки, в том числе изменение и (или) дополнение конкурсных заявок участников.

Так, в ходе проверки достоверности сведений, представленных Заявителем в составе заявки, было установлено, что в рамках исполнения указанного договора от 14.02.2022 № 6299/ОАЭ-ТИ/21/1/1 имелся факт несвоевременного и ненадлежащего оказания ООО «ТИРС» услуг по данному договору, в связи с чем, ОАО «РЖД» («Трансинформ» - филиал) в адрес ООО «ТИРС» было направлено две претензии по уплате неустойки № 2169/ТИ от 27.04.2022 в размере 1 332 824,73 рублей и № ИСХ-2326/ТИ от 11.05.2022 в размере 106 154,18 рублей, что подтверждается представленными в материалы дела доказательствами.

Также как следует из материалов дела, данные требования ОАО «РЖД» («Трансинформ») Заявителем удовлетворены, что подтверждается платежными поручениями № 327 от 05.05.2022 и № 344 от 19.05.2022.

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.

Комиссия принимает во внимание, что Заявитель не отрицает факт наличия претензий по Договору от 14.02.2022 № 6299/ОАЭ-ТИ/21/1/1, однако, посчитав, что претензии по Договору были урегулированы, что подтверждается актом приемки исполненных обязательств от 04.05.2023 № 1, не указал об их наличии в составе своей заявки.

При таких обстоятельствах, факт представления Заявителем недостоверных сведений, нашел свое подтверждение, а равно у Заказчика имелись правовые основания для отклонения такой заявки.

В связи с вышеизложенным, Комиссия считает решение Закупочной комиссии об отклонении заявки Заявителя обоснованным, принятым в соответствии с требованиями Закупочной документации и требований Закона о закупках.

Комиссия также отмечает, что Заявитель конклюдентно согласился (п. 1 ст. 8 ГК РФ) на все условия документации в момент подачи им заявки на участие в Закупке, а равно принял на себя риски по отклонению заявки в случае несоблюдения таких условий. В этой связи у Комиссии отсутствуют правовые основания к выявлению в действиях Заказчика нарушения требований действующего законодательства о закупках, поскольку последний действовал в соответствии с требованиями собственной документации, которая не была оспорена Заявителем ни в административном, ни в судебном порядке.

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 нарушений действующего законодательства о Закупках, 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 (п. 3 ст. 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (п. 4 ст. 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (п. 1 ст. 10 ГК РФ).

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 доводов жалобы.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу «.....» (ОГРН: «.....», ИНН: «.....») на действия «.....» (ОГРН: «.....», ИНН: «.....») при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмом Московского УФАС России от 31.05.2023 № НП/21888/23.

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