

## РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-17414/2022 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

28.11.2021

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 ".....", ".....",

рассмотрев жалобу "....." (далее также - Заявитель) на действия "....." (далее также - Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по организации перевозки грузов на рейсах пассажирских и грузовых воздушных судов с оказанием услуг по терминальной обработке груза для нужд ФГУП ГЦСС (реестровый № 32211784618, далее - Закупка) (далее - Жалоба),

в соответствии со ст. 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, перенаправленная письмом ФАС России от 18.11.2022 № 28/105038/22.

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, Заказчик при оценке, сопоставлении заявок и подведении итогов конкурса не воспользовался своим правом на проверку достоверности сведений, представленных в составе заявки участников. Так, Заявитель указывает, что Заказчик не запросил подтверждение задекларированных участниками закупки сведений в авиакомпаниях в соответствии с пунктом 3.3 подкритерия № 3 «Подтверждение отсутствия штрафов со стороны авиакомпании» (далее также — Подкритерий № 3), что не позволяет проверить обоснованность присуждения баллов участникам по Подкритерию № 3. Заявитель считает, что при запросе и проверке указанных данных, Заказчиком может раскрыться информация о наличии штрафов со стороны авиакомпаний к участникам конкурса, которые задекларировали отсутствие штрафов.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения и материалы запрошенные антимонопольным органом.

Заказчик на заседании Комиссии отметил следующее.

В соответствии с пунктом 3.3 закупочной документации, при оценке заявок по подкритерию № 3 «Подтверждение отсутствия штрафов со стороны авиакомпании» критерия «Квалификация участника», оценивается задекларированный участником закупки опыт оказания услуг по перевозке грузов на рейсах авиакомпаний, осуществляющих перевозку грузов по направлениям в соответствии с техническим заданием в составе закупочной документации, за период с 01.01.2021 по дату окончания подачи заявок на участие в закупке, без штрафов, наложенных на участника закупки со стороны соответствующей авиакомпании за данный период.

Закупочная документация, Положение о закупках, а также действующее законодательство в сфере закупочной деятельности не возлагают на Заказчика,

либо на закупочную комиссию обязанности запрашивать подтверждение достоверности сведений и документов в заявках участников закупки.

Оценка заявок была проведена закупочной комиссией в соответствии с требованиями закупочной документацией. Запросы, направленные на проверку достоверности предоставленных сведений, не направлялись ни по одному из участников закупки.

Также Заказчик отметил, что не имеет оснований считать недостоверными сведения в заявках участников закупки.

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 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.

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.

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

При этом 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.

Комиссией Управления установлено, что 21.10.2022 Заказчиком на сайте Единой информационной системы в сфере закупок ([www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru)) размещено извещение № 32211784618 о проведении конкурса на право заключения договора на оказание услуг по организации перевозки грузов на рейсах пассажирских и грузовых воздушных судов авиакомпаний для нужд филиала ФГУП ГЦСС с оказанием услуг по терминальной обработке груза.

Начальная (максимальная) цена контракта установлена в размере 100 800 000,00 руб.

Дата начала срока подачи заявок: 21.10.2022 00:00 (МСК).

Дата и время окончания срока подачи заявок (по местному времени заказчика): 07.11.2022 09:00 (МСК).

Согласно методике и критериям оценки заявок на участие, определенной закупочной документацией в Приложении № 3 к информационной карте, Заказчиком определены следующие критерии оценки заявок:

1) Цена договора – 60%.

2) Квалификация участника – 40%.

Для оценки и сопоставления заявок на участие в закупке по каждому критерию оценки используется 100 – бальная шкала оценки.

Оценка заявок по критерию «Квалификация участника», включает в себя следующие подкритерии:

Подкритерий № 1: «Опыт перевозки грузов на авиарейсах».

Подкритерий № 2: «Опыт работы с грузовыми терминалами».

Подкритерий № 3: «Подтверждение отсутствия штрафов со стороны авиакомпании».

В соответствии с порядком оценки заявок по подкритерию 3: «Подтверждение отсутствия штрафов со стороны авиакомпании», Заказчиком установлены следующие требования.

Значимость подкритерия оценки заявки ( $ZK_{П2}$ ) – 40%.

Коэффициент значимости подкритерия оценки заявки ( $K_{П2}$ ) = 0,4.

Максимальное количество баллов, которое может быть присуждено по данному подкритерию – 40.

Описание предмета оценки: оценивается задекларированный участником закупки опыт оказания услуг по перевозке грузов на рейсах авиакомпаний,

осуществляющих перевозку грузов по направлениям в соответствии с техническим заданием в составе закупочной документации, за период с 01.01.2021 по дату окончания подачи заявок на участие в закупке, без штрафов, наложенных на участника закупки со стороны соответствующей авиакомпания за данный период.

Требования к документам: участник предоставляет сведения по форме №4, закупочная комиссия вправе запросить подтверждение задекларированных участниками закупки сведений в авиакомпании.

Порядок оценки заявок:

В связи с тем, что по правилам ряда авиакомпаний при наличии штрафов авиакомпания вправе приостановить или прекратить действие договора с агентом, количество баллов, присуждаемых по подкритерию, определяется следующим образом:

а) в случае если участником закупки заявлен опыт оказания услуг при отсутствии штрафов присуждается максимальный балл по подкритерию;

б) при отсутствии опыта оказания услуг а также при наличии штрафов (а также непредоставлении документов для оценки или их несоответствия требованиям настоящего раздела присуждается 0 (ноль) баллов по подкритерию.

В случае, если несколько юридических лиц (несколько индивидуальных предпринимателей, несколько физических лиц) выступают на стороне одного участника (далее – коллективный участник), то для оценки заявки такого участника по подкритерию учитываются показатели каждого их лиц, входящих в состав коллективного участника.

Таким образом, по подкритерию № 3 к оценке принимаются, задекларированные участниками закупки сведения по форме № 4.

Комиссия отмечает, что в документации установлено, сведения о квалификации участника закупки по форме № 4 предоставляются исключительно для целей оценки и сопоставления заявок участников, непредоставление данной формы не является причиной для отклонения заявки участника.

Как следует из материалов дела, на участие в закупке было подано 6 заявок. Все заявки были признаны соответствующими требованиям документации.

Согласно пункту 2 протокола подведения итогов от 10.11.2022 № 32211784618, закупочная комиссия осуществила оценку заявок, поданных на участие в конкурсе по подкритерию № 3, следующим образом: Заявитель получил - 0 баллов, иные 5 участников получили - 40 баллов.

На заседание Комиссии Заказчик предоставил заявки участников.

Комиссия, изучив представленные документы и сведения, считает необходимым отметить, что при рассмотрении доводов жалобы Заявителя, антимонопольный орган исходит из необходимости оценки действий Заказчика на момент принятия соответствующего решения об отклонении или оценки заявки участников.

В силу статьи 10 ГК РФ добросовестность участников гражданских

правоотношений и разумность их действий предполагаются, пока не доказано иное.

При этом под недостоверными сведениями следует понимать сведения, не соответствующие действительности. В свою очередь, исходя из правовой позиции Верховного Суда Российской Федерации, изложенной в постановлении от 24.02.2005 № 3 «О судебной практике по делам о защите чести и достоинства граждан, а также деловой репутации граждан и юридических лиц», под не соответствующими действительности сведениями понимаются утверждения о фактах или событиях, которые не имели места в реальности во время, к которому относятся оспариваемые сведения.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о том, что при оценке той или иной заявки по причине наличия в ней недостоверных сведений Заказчик должен располагать неопровержимым и документальным подтверждением данного обстоятельства.

В настоящем случае, как следует из материалов дела, поданные заявки требованиям Документации соответствовали. Каких-либо оснований сомневаться в достоверности представленных в них сведений у Заказчика не имелось, неопровержимыми доказательствами недостоверности таких сведений последний не располагал.

Согласно пункту 5.3. Положения о закупках товаров, работ, услуг ФГУП ГЦСС (редакция 3) (с учетом изменений, утвержденных Приказом ФГУП ГЦСС от 29.09.2022 № 544), Организатор процедуры закупки вправе до подведения итогов закупки в письменной форме запросить у государственных и иных учреждений, юридических и физических лиц информацию и документы, необходимые для подтверждения достоверности сведений, предоставленных в составе заявки участника, а также для подтверждения соответствия участника, предлагаемых им товаров, работ, услуг требованиям документации.

Комиссия отмечает, что в Приложении № 3 к информационной карте документации в порядке оценки заявок по подкритерию № 3 также указано, что закупочная комиссия вправе запросить подтверждение задекларированных участниками закупки сведений в авиакомпании.

Учитывая вышеизложенное, Комиссия отмечает, что Заказчиком предусмотрено право направлять соответствующий запрос, а не обязанность.

Таким образом, у Заказчика отсутствует обязанность направлять запрос участникам.

В связи с чем, Комиссия не усматривает нарушений действующего законодательства о закупках в действиях Заказчика, так как оценивая заявки участников, Заказчик действовал в соответствии с порядком оценки заявок, который соответствует документации Заказчика, и на основе представленных в составе заявок документов. Критерии и порядок оценки заявок, а также требования документации применялись комиссией заказчика в равной степени ко всем участникам закупки.

В свою очередь, Заявителем не представлено доказательств несоответствия

сведений в поданных заявках участников.

Действительных доказательств нарушения своих прав Заявителем Комиссии не представлено.

Ограничение конкуренции не доказано.

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу о том, Заказчиком не допущено нарушений Закона о закупках при оценке заявок участников.

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

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 22.11.2022 № НП/59144/22.

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