

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-19493/2022 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

28.12.2022 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 ООО «Ремесло 74», ООО «НТС»,

рассмотрев жалобу ООО «Ремесло 74» (далее - Заявитель) на действия ООО «НТС» (далее — Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на оказание услуг по перевозке грузов автомобильным транспортом для нужд ООО «НТС» (реестровый № 32211869165, лоты №№ 1-47) (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, перенаправленная письмом ФАС России от 21.12.2022 № 28/115275/22.

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.

Часть 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.

Как следует из материалов дела, 21.11.2022 Заказчик на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (<http://zakupki.gov.ru>) (далее – ЕИС) разместил информацию о проведении Закупки.

В соответствии с протоколом № 32211869165-2 от 12.12.2022 Заявителю по критерию «опыт участника» присвоено «0» баллов по всем лотам. Согласно тексту протокола *«причины, по которым показатель не учитывается при оценке:*

- счет на оплату № 005 от 11.12.2020 — в соответствии с Приложением № 1.4 к конкурсной документации участником не приложен в составе заявки счет или заверенная копия договора на оказание услуг;

- д 03-22 — в составе заявки приложен договор без подписи и печати от Генподрядчика (подписи и печати только от участника закупки);

- 9-21-ЕП, 10-21-ЕП, 11-21-ЕП, 12-21-ЕП, 13-21-ЕП, 14-21-ЕП, 15-21-ЕП, 16-21-ЕП, 17-21-ЕП, 18-21-ЕП, 19-21-ЕП, 20-21-ЕП, 21-21-ЕП, 22-21-ЕП, 23-21-ЕП, 24-21-ЕП, 25-21-ЕП, 26-21-ЕП, 27-21-ЕП, 28-21-ЕП, 29-21-ЕП, 81-21-ЕП, 14-22/ЕП, 15-22/ЕП, 16-22/ЕП, 17-22/ЕП, 18-22/ЕП, 19-22/ЕП, 20-22/ЕП, 21-22/ЕП, 22-22/ЕП, 23-22/ЕП, 24-22/ЕП, 25-22/ЕП, 26-22/ЕП, 27-22/ЕП, 28-22/ЕП, 29-22/ЕП, 30-22/ЕП, 31-22/ЕП, 32-22/ЕП, 33-22/ЕП, 34-22/ЕП, 35-22/ЕП, 36-22/ЕП, 37-22/ЕП, 38-22/ЕП, 39-22/ЕП, 40-22/ЕП, 41-22/ЕП, 42-22/ЕП, 43-22/ЕП, 44-22/ЕП, 45-22/ЕП, 46-22/ЕП, 47-22/ЕП, 48-22/ЕП, 49-22/ЕП, 50-22/ЕП, 51-22/ЕП,

52-22/ЕП, 53-22/ЕП, 54-22/ЕП, 55-22/ЕП, 56-22/ЕП, 57-22/ЕП, 65-22/ЕП, 32211295373/МСП — в соответствии с Приложением № 1.4 к конкурсной документации участником не приложены в составе заявки заверенные копии актов и заверенные копии заключенных и исполненных договоров на оказание услуг. По реестровым номерам в ЕИС в сфере закупок в открытом доступе полной информации нет для проведения оценки по критерию».

В обоснование неправомочности начисления 0 баллов по вышеуказанному критерию Заявитель указывает, что в представленной справке указаны реестровые номера заключенных договоров из ЕИС. Также, согласно пунктам 3.9.8 и 3.9.9 документации, Заказчик обязан был запросить уточнение информации, содержащейся в заявке. Кроме того, согласно пункту 3.9.23 документации обязан рассмотреть заявки с учетом всех сведений, имеющихся в распоряжении Заказчика. Так, Заявитель отмечает, что оказывает транспортные услуги Заказчику в период с 01.02.2021 по настоящее время.

Также Заявителем 26.12.2022 были поданы дополнения к жалобе, в которых оспаривается оценка заявки Заявителя по критериям «наличие производственных мощностей» по лотам № №8, 10, 19, и «квалификация персонала» по лотам № №2-10, 12-19, 21, 22, 24-27, 32, 35, 38, 39, 45-47.

Вместе с тем, доводы Заявителя, изложенные в дополнениях к жалобе от 26.12.2022, не подлежат оценке Комиссией, поскольку в силу части 13 статьи 3 Закона о закупках рассмотрение жалобы антимонопольным органом должно ограничиваться только доводами, составляющими предмет обжалования.

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 Федерального закона от 18.07.2011 г. N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (далее - 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.

Согласно части 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 силу пунктов 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.

Пунктом 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках предусмотрено, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к участникам такой закупки.

Положениями части 6 статьи 3 Закона о закупках предусмотрено, Заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. 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.

Критерии и порядок оценки и сопоставления конкурсных заявок установлены в Приложении № 1.4 к конкурсной документации.

При этом, Комиссия отмечает, что порядок оценки аналогичен по отношению к каждому лоту. Также, Заявителем были приложены идентичные документы, подтверждающие опыт оказания услуг.

Согласно пункту 2.1 Приложения № 1.4 к конкурсной документации опыт участника оценивается путем деления стоимости выполненных каждым (j-ым) участником оказанных услуг, по транспортировке грузов на начальную (максимальную) цену договора (без учета НДС), по формуле:

, где

B_j – количество баллов j-го участника;

$\sum_{j=1}^n C_j$ – стоимость выполненных j-ым участником оказанных услуг по транспортировке грузов (без учета НДС);

$C_{нач. макс.}$ – начальная (максимальная) цена договора (без учета НДС).

30 – максимально возможное количество баллов.

В случае, если стоимость поставок товара/выполнения работ/оказанных услуг равна или больше начальной (максимальной) цены договора (без учета НДС), то

участнику сразу присваивается 30 баллов.

Оценка заявок осуществляется на основании технического предложения, иных документов, представленных в подтверждение соответствия квалификационным требованиям, требованиям технического задания, а также следующих документов, представляемых участником дополнительно при наличии:

а) документа, подготовленного в соответствии с Formой сведений об опыте выполнения работ, оказания услуг, поставки товаров.

В подтверждение опыта участник в составе заявки должен представить:

- документ, подготовленный в соответствии с Formой сведений об опыте выполнения работ, оказания услуг, поставки товаров, представленной в приложении № 1.3 конкурсной документации о наличии требуемого опыта. Предоставляется в формате «word»;

и

- заверенные копии актов о выполнении работ, оказании услуг за период 2020-2022 гг. Предоставляется в формате «pdf»;

и

- заверенные копии заключенных и исполненных договоров на оказание услуг за период 2020-2022 гг. (представляются все листы договоров со всеми приложениями в формате «pdf»);

- 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.).

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 Formе сведений об опыте выполнения работ, оказания услуг, поставки товаров, 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 поставку товаров, выполнение работ, оказания услуг, а также копии документов, подтверждающих исполнение таких договоров (накладные о поставке товаров, акты о выполнении работ, оказании услуг).

В случае несоблюдения выше перечисленных требований настоящего пункта или выявления в представленных документах недостоверной информации, или предоставление нечитаемых документов, начисление баллов по данному критерию не производится.

Заказчик вправе запросить у соответствующих органов и организаций

информацию об успешной поставке продукции сопоставимого характера и объема участником закупки договоров без применения к такому участнику неустоек (штрафов, пеней).

В случае участия в закупке нескольких лиц на стороне одного участника, соответствие квалификационному требованию рассматривается в совокупности на основании информации, представленной в отношении лиц, выступающих на стороне участника.

Таким образом, в подтверждение опыта Заявителем должны были быть представлены заверенные копии актов о выполнении работ, оказании услуг за период 2020-2022 гг. и заверенные копии заключенных и исполненных договоров на оказание услуг за период 2020-2022 гг.

При этом, в составе заявки Заявителем был представлен договор субподряда №Д 03-22 от 31.03.2022 подписанный только со стороны Заявителя, а также реестровые номера договоров, заключенных в рамках Закона о закупках, без заверенных копий договоров и актов о выполнении работ.

Согласно примечанию к приложению 1.4 в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации договоры, заключенные в порядке, предусмотренном Федеральным законом от 5 апреля 2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», а также сведения об исполнении таких договоров, доступны для ознакомления всем участникам рынка в Единой информационной системе в сфере закупок.

Таким образом, реестровые номера без приложения заверенных копий договоров и актов о выполнении работ Заявитель имел право предоставить только в отношении договоров, заключенных в рамках Закона о контрактной системе. В заявке Заявителя таких договоров не содержится.

Относительно договора №Д 03-22 от 31.03.2022 Комиссия отмечает, что согласно статье 160 Гражданского кодекса Российской Федерации сделка в письменной форме должна быть совершена путем составления документа, выражающего ее содержание и подписанного лицом или лицами, совершающими сделку, либо должным образом уполномоченными ими лицами.

В связи с тем, представленный к оценке договор не подписан со стороны генподрядчика, он не может считаться надлежаще представленной заверенной копией заключенного договора.

В силу изложенного, Заявителем не было представлено надлежащих документов, подтверждающих имеющийся у Заявителя опыт оказания услуг.

Доводы жалобы относительно обязанности Заказчика направлять запросы отвергаются Комиссией как несостоятельные, в связи с тем, что согласно пункту 3.9.8 документации Заказчик вправе до подведения итогов 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.

В ходе рассмотрения заявок заказчик вправе потребовать от участников конкурса разъяснения положений их заявок. Запрос информации осуществляется в обязательном порядке при необходимости уточнения информации, содержащейся в заявке участника.

Ответ от участника конкурса, полученный после даты, указанной в запросе, не подлежит рассмотрению.

В соответствии с пунктом 3.9.9 документации Заказчик вправе до подведения итогов конкурса в письменной форме запросить у государственных и иных учреждений, юридических и физических лиц информацию и документы, необходимые для подтверждения достоверности сведений, представленных в составе заявки, а также для подтверждения соответствия участника, предлагаемых им товаров, работ, услуг, требованиям конкурсной документации.

Таким образом, вышеназванные пункты документации закрепляют право Заказчика, а не его обязанность.

В силу пункта 3.9.23 документации результаты рассмотрения заявки зависят от проверки всех данных, представленных участником, а также иных сведений, имеющихся в распоряжении заказчика.

При этом, установление данных пунктов не освобождает участников от надлежащего оформления заявки.

В настоящем случае, 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 заявки Заявителя по критерию «опыт участника».

При этом, Заявителем не представлено действительных доказательств ненадлежащей оценки своей заявки.

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.

Заявитель, принимая участие в публично-правовой процедуре, в силу статьи 8 Гражданского кодекса Российской Федерации конклюдентно соглашается с ее условиями, в связи с чем презюмируется позиция участника о признании таких условий соответствующими положениям антимонопольного законодательства, а равно принял на себя риски по начислению соответствующих баллов 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.

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 ООО «Ремесло 74» на действия ООО «НТС» при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмом Московского УФАС России от 22.12.2022 №НП/65348/22.

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