

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-4640/2024 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

11.04.2024 г. Москва

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

Председательствующего:

<...>

при участии посредством видеоконференцсвязи представителя <...>

рассмотрев жалобу ИП <...> (далее — Заявитель) на действия ООО «ТТК-Связь» (далее — Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по взысканию (возврату) просроченной задолженности с должников - физических лиц ООО «ТТК-Связь» (реестровый № 32413419700, 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 05.04.2024 № 28/29080/24.

При этом в жалобе Заявителя содержатся ссылки на нарушение Заказчиком статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Комиссия разъяснила Заявителю о том, что настоящая жалоба принята к рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции. Жалоба, содержащая сведения о нарушении антимонопольного законодательства рассматривается по правилам главы 9 Закона о защите конкуренции.

На вопрос Комиссии Заявитель пояснил, что отказывается от рассмотрения жалобы по правилам главы 9 Закона о защите конкуренции и в качестве способа защиты права выбирает рассмотрение своей жалобы по правилам статьи 18.1. Закона о защите конкуренции.

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, 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 установленных 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; акты и (или) действия (бездействие) уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, могут быть обжалованы юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем, права или законные интересы которых, по их мнению, нарушены при осуществлении мероприятий по реализации проекта по строительству объекта капитального строительства либо при предъявлении требования осуществить мероприятия по реализации проекта по строительству объекта капитального строительства, не предусмотренные статьей 5.2 Градостроительного кодекса Российской Федерации, и (или) получить документы, сведения, материалы, согласования, не включенные в предусмотренный законодательством Российской Федерации о градостроительной деятельности реестр документов, сведений, материалов, согласований, необходимых для реализации проекта по строительству объекта капитального строительства (далее в настоящей статье - заявитель).

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 требованиями пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о Закупках.

Согласно доводам жалобы Заявитель не согласен с положениями закупочной документации.

В частности, Заявитель указывает на противоречия между пунктом 1.9 документации и положениями Федерального закона от 03.07.2016 № 230-ФЗ «О защите прав и законных интересов физических лиц при осуществлении деятельности по возврату просроченной задолженности и о внесении изменений в Федеральный закон «О микрофинансовой деятельности и микрофинансовых организациях» (далее — ФЗ № 230) в части установленной возможности участия в Закупке физических лиц.

Заявитель отмечает, что в соответствии с частью 1 статьи 12 ФЗ № 230 юридическое лицо приобретает права и обязанности, предусмотренные настоящим Федеральным законом для профессиональной коллекторской организации, со дня внесения сведений о нем в государственный реестр и утрачивает такие права и обязанности со дня исключения сведений о юридическом лице из государственного реестра. Следовательно, в соответствии с ФЗ № 230-ФЗ деятельностью по возврату просроченной задолженности в качестве основного вида деятельности вправе осуществлять только юридические лица, включенные в соответствующий государственный реестр, ведение которого на основании постановления Правительства Российской Федерации от 19.12.2016 № 1402 осуществляет Федеральная служба судебных приставов.

Таким образом, по мнению Заявителя, в соответствии с конкурсной документацией участником открытого конкурса может быть физическое лицо, в том числе индивидуальный предприниматель, но в то же время участник должен иметь разрешительные документы на право осуществления деятельности по возврату просроченной задолженности в качестве основного вида деятельности выданную (выданные) в порядке, предусмотренном постановлением Правительства Российской Федерации от 29.12.2020 № 2343, которое выдается только юридическому лицу, из чего следует ненадлежащее формирование документации.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения, а также иные истребованные антимонопольным органом документы.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссией установлено следующее.

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.

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.

Извещение о проведении Закупки опубликовано на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (далее — ЕИС) 22.03.2024.

Начальная (максимальная) цена договора: 74 471 668,00 руб.

Дата начала срока подачи заявок: 22.03.2024.

Дата и время окончания срока подачи заявок: 19.04.2024 в 10:00.

Дата подведения итогов Закупки: 27.04.2024.

Согласно части 9 статьи 3.2 Закона о закупках для осуществления конкурентной закупки заказчик разрабатывает и утверждает документацию о закупке (за исключением проведения запроса котировок в электронной форме), которая размещается в единой информационной системе вместе с извещением об осуществлении закупки и включает в себя сведения, предусмотренные в том числе частью 10 статьи 4 названного Федерального закона.

В силу пункта 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к участникам такой закупки.

Согласно пункту 3.1.1 документации участником конкурса признается любое юридическое лицо или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника конкурса, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала, за исключением юридического лица, являющегося иностранным агентом в соответствии с Федеральным законом от 14 июля 2022 г. № 255-ФЗ «О контроле за деятельностью лиц, находящихся под иностранным влиянием», либо любое физическое лицо или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника конкурса, в том числе индивидуальный предприниматель или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника конкурса, за исключением физического лица, являющегося иностранным агентом в соответствии с Федеральным законом от 14 июля 2022 г. № 255-ФЗ «О контроле за деятельностью лиц, находящихся под иностранным влиянием», подавшие в установленные сроки и в установленном порядке заявку на участие в конкурсе (далее – заявка).

В соответствии с пунктом 1.9 документации участник должен иметь разрешительные документы на право осуществления деятельности по возврату просроченной задолженности в качестве основного вида деятельности.

Если участие в закупке принимает несколько лиц на стороне одного участника, разрешительные документы предоставляются на лиц, которые в соответствии с договором простого товарищества (договором о совместной деятельности) осуществляют деятельность, право осуществления которой подтверждается разрешительными документами. При распределении в договоре простого товарищества (договоре о совместной деятельности) обязанностей и вкладов товарищей таким образом, что исполнителями работ (услуг), которые могут выполняться при наличии указанных разрешительных документов, выступают несколько лиц, участник должен представить указанные разрешительные документы на таких лиц. В случае отсутствия распределения обязанностей, вкладов и указания на исполнителей работ (услуг) в договоре простого товарищества (договоре о совместной деятельности), участник должен представить указанные разрешительные документы на всех лиц, выступающих на стороне одного участника.

Согласно пункту 2 Технического задания услуги по взысканию просроченной

задолженности включают в себя комплекс юридических и фактических действий, направленных на возврат просроченной задолженности на стадиях досудебного взыскания, стадии судебной работы и стадии сопровождения исполнительного производства, а именно:

Досудебная стадия взыскания долга:

- личные встречи, телефонные переговоры (непосредственное взаимодействие с должником);
- телеграфные сообщения, текстовые, голосовые и иные сообщения, передаваемые по сети связи общего пользования или с использованием сайтов и (или) страниц сайтов в сети «Интернет», а также с использованием федеральной государственной информационной системы «Единый портал государственных и муниципальных услуг (функций)» (далее - Единый портал государственных и муниципальных услуг) в случае, предусмотренном частью 11 ст. 4 Федерального закона РФ от 03.07.2016 № 230-ФЗ, либо информационных систем и (или) программ для электронных вычислительных машин, которые предназначены и (или) используются для приема, передачи, доставки и (или) обработки электронных сообщений пользователей сети «Интернет»;
- письменную корреспонденцию, доставляемую по месту жительства или месту пребывания должника операторами почтовой связи, курьером или специальными (курьерскими) службами доставки без непосредственного взаимодействия.

Судебная стадия работа по взысканию долга:

- 1) анализировать полученные от Заказчика документы, формировать доказательственную базу, включая анализ, систематизацию сведений и документов Заказчика;
- 2) производить расчет государственной пошлины за подачу процессуальных документов в суд;
- 3) подготавливать и направлять в суд: необходимые процессуальные документы (заявление о выдаче судебного приказа, ходатайства, заявления и др.), содержащие требования Заказчика, правовую позицию по спору, документы (приложение), обосновывающие такие требования и правовую позицию по спору;
- 4) в заявлении о выдаче судебного приказа указывать требование о направлении исполнительных документов на почтовый адрес Участника;
- 5) совершать иные действия, направленные на выполнение поручения Заказчика, не противоречащие нормам действующего законодательства и условиям проекта договора;
- 6) своевременно (в течение 5 (пяти) рабочих дней со дня наступления события, являющегося основанием присвоения соответствующего статуса) и корректно сообщать промежуточные статусы и завершающий статус о выполнении поручения в отношении соответствующей Задолженности;
- 7) получать судебные приказы и другие документы, связанные с заявлениями на получение судебного приказа из судебных органов (в том числе определение об

отказе, возврате заявления на получение судебного приказа) .

8) ежемесячно, в случае, если в ходе исполнения Поручения в данном месяце еще не принято соответствующего судебного акта, не позднее 5 (пяти) рабочих дней со дня окончания Отчетного периода информировать Заказчика о совершенных в отношении Должника действиях путем предоставления Ежемесячного отчета в отношении каждой Задолженности по форме Приложения №3 к настоящему Агентскому договору.

Стадия исполнительного производства.

При отсутствии у Заказчика исполнительного документа (исключая случаи восстановления исполнительного документа):

- 1) направлять заявления в суд о выдаче исполнительного документа и последующего его направления в адрес Участника;
- 2) направлять заявления об исправлении ошибки в полученном Участником исполнительном документе;
- 3) подавать/отзывать исполнительный документ в/из Федеральную/ой службу/ы судебных приставов (ФССП России);
- 4) направлять заявления в ФССП России о возбуждении исполнительного производства;
- 5) инициировать наложение ареста на имущество, счета и доходы Должника;
- 6) контролировать ход исполнительного производства.

При наличии у Заказчика исполнительного документа:

- 1) подавать / отзывать исполнительный документ в / из Федеральную (ой) службу(ы) судебных приставов (ФССП России);
- 2) направлять заявления в ФССП России о возбуждении исполнительного производства;
- 3) инициировать наложение ареста на имущество, счета и доходы Должника.

Согласно части 1 статьи 13 ФЗ № 230 профессиональной коллекторской организацией может являться только лицо, государственная регистрация которого осуществлена в установленном порядке на территории Российской Федерации.

На заседании Комиссии Заказчик пояснил, что с момента вступления в силу ФЗ №230 осуществлять деятельность по взысканию (возврату) просроченной задолженности с должников - физических лиц могут только специализированные организации, включенные органом исполнительной власти в Государственного реестра профессиональных коллекторских организаций.

Согласно части 1 статьи 5 ФЗ № 230 взаимодействие с должником, направленное на возврат просроченной задолженности, вправе осуществлять только:

- кредитор, в том числе новый кредитор, при переходе к нему прав;

- лицо, действующее от имени и (или) в интересах кредитора, только в том случае, если оно является кредитной организацией или лицом, осуществляющим деятельность по возврату просроченной задолженности в качестве основного вида деятельности, включенным в государственный реестр.

В случае осуществления кредитором деятельности по взысканию (возврату) просроченной задолженности с должников - физических лиц с нарушением положений ФЗ № 230, в том числе путем привлечения в качестве коллектора лица, не включенному в соответствующий государственный реестр, такой кредитор подлежит привлечению к административной ответственности по основаниям ст. 14.57. КоАП РФ.

Согласно статье 12 ФЗ № 230 юридическое лицо приобретает права и обязанности, предусмотренные настоящим Федеральным законом для профессиональной коллекторской организации, со дня внесения сведений о нем в государственный реестр и утрачивает такие права и обязанности со дня исключения сведений о юридическом лице из государственного реестра, если иное не предусмотрено настоящей главой.

Таким образом, по мнению Заказчика, с учетом положений ФЗ № 230, лицо, выступающее на стороне Заказчика для взаимодействия с должником, должно являться лицом, осуществляющим деятельность по возврату просроченной задолженности в качестве основного вида деятельности, включенным в государственный реестр.

С учетом изложенного, Заказчик указал, что квалификационные требования к участникам Закупки основаны на соблюдении положений ФЗ № 230. Данные требования продиктованы законодателем в целях защиты прав и законных интересов физических лиц при истребовании с них задолженности.

В силу изложенного, Комиссия приходит к выводу, что физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели, вправе участвовать в Закупке в составе коллективного участника, при условии оказания ими услуг, не регулируемых ФЗ № 230, например в судебной стадии.

Комиссия отмечает, что в договоре консорциума возможно распределение обязанностей, в соответствии с которым фактически услуги по взысканию просроченной задолженности на стадии досудебного взыскания будут осуществляться юридическим лицом, имеющим разрешительные документы на право осуществления деятельности по возврату просроченной задолженности в качестве основного вида деятельности, а иные обязанности по договору будут исполняться остальными членами коллективного участника (индивидуальными предпринимателями).

В силу части 5 статьи 3 Закона о закупках участником закупки является любое юридическое лицо или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала либо любое физическое лицо или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, в том числе индивидуальный предприниматель или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки.

В соответствии с пунктом 14 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 16.05.2018), если участником закупки выступает несколько лиц (группа лиц), требования, указанные в документации о закупке, должны предъявляться к такой группе лиц в совокупности, а не к отдельно взятому ее участнику.

В силу изложенного, Комиссия приходит к выводу, что доводы жалобы не находят своего фактического подтверждения, а равно в действиях Заказчика отсутствуют нарушения Закона о закупках.

Также Комиссия отмечает, что ссылки Заявителя на пункты 195, 196 Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд ООО «ТТК-Связь», утвержденного 27.09.2022 №14/2022, несостоятельны, поскольку указанные пункты относятся к проведению закупок среди субъектов малого и среднего предпринимательства, тогда как оспариваемая Закупка не относится к таковым.

Сама по себе невозможность участия в закупке отдельных хозяйствующих субъектов, не отвечающих предъявленным Заказчиком требованиям, также не означает, что действия Заказчика повлекли необоснованное ограничение конкуренции.

Заказчик формирует Закупочную документацию в соответствии с собственными потребностями, устанавливая наиболее подходящие для него требования к порядку выполнения работ, при условии, что такие требования не приводят к необоснованному ограничению конкуренции.

При этом отсутствие у хозяйствующего субъекта необходимых условий для участия в Закупке не является доказательством, подтверждающим, что требования Заказчика привели к ограничению конкуренции. Каждый хозяйствующий субъект самостоятельно принимает решение об участии в закупочной процедуре, действия каждого из них влияют на результаты закупки, победителем которого определяется лучший из участников, то есть наиболее конкурентоспособный.

Заявителем не представлено доказательств, что оспариваемые требования влекут предоставление преимущества конкретному участнику.

При таких обстоятельствах Комиссия приходит к выводу, что Заявителем действительных доказательств, подтверждающих, что обжалуемые положения Закупочной документации привели к необоснованному ограничению конкуренции не представлено.

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 Российской Федерации в сфере закупок, 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 жалобы Заявителя.

Относительно доводов, озвученных Заявителем на заседании Комиссии, Комиссия отмечает, что согласно части 13 статьи 3 Закона о закупках рассмотрение жалобы антимонопольным органом должно ограничиваться только доводами, составляющими предмет обжалования.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ИП <...> на действия ООО «ТТК-Связь» (ИНН: 7709362765, ОГРН: 1037739164451) при проведении Закупки необоснованной.

2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 08.04.2024 № НП/13971/24.

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