

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-20963/2021 о нарушении
процедуры торгов и порядка заключения договоров

01.12.2021 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 ОАО «РЖД»;

в отсутствие представителей «...», ООО «РТС-Тендер», извещенных надлежащим
образом письмом Московского УФАС России от 26.11.2021 № ЕИ/72079/21,

рассмотрев жалобу «...» (далее — Заявитель) на действия ОАО «РЖД» (далее —
Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме № 920/ОКЭ-
ЦДЗ/21 на право заключения договора на оказание услуг по комплексной уборке
помещений и территории Центральной дирекции здравоохранения – филиала
ОАО «РЖД» (реестровый № 32110776304, далее - Закупка) (далее - Жалоба),

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 требования закупочной
документации 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, 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.

В ходе рассмотрения жалобы установлено следующее.

28.10.2021 на официальном сайте zakupki.gov.ru размещено извещение № 32110776304 о проведении открытого конкурса в электронной форме № 920/ОКЭ-ЦДЗ/21 на право заключения договора на оказание услуг по комплексной уборке помещений и территории Центральной дирекции здравоохранения – филиала ОАО «РЖД».

В соответствии с частью 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 г. № 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.

При проведении Закупки Заказчик руководствовался нормами Закона о закупках и Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд ОАО «РЖД», утвержденным советом директоров ОАО «РЖД» 28.06.2018 (далее – Положение).

Довод № 1.

По мнению Заявителя, Заказчик неправомерно установил в закупочной документации требование о предоставлении обеспечения заявки в форме внесения денежных средств.

Заявитель указывает, что при направлении участником обеспечения заявки в виде денежных средств на расчетный счет Заказчика, последний ещё до окончания срока заявок и доступа к заявкам, получает информацию об участнике.

Комиссия отмечает следующее.

Согласно части 25 статьи 3.2 Закона о закупках, обеспечение заявки на участие в конкурентной закупке может предоставляться участником путем внесения денежных средств, предоставления банковской гарантии или иным способом, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации, за исключением проведения закупки в соответствии со статьей 3.4 настоящего Федерального закона. Выбор способа обеспечения заявки на участие в конкурентной закупке из числа предусмотренных заказчиком в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке осуществляется участником закупки.

Также в статье 3.4 Закона о закупках установлены особенности проведения конкурентных закупок, участниками которых могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства.

Комиссия отмечает, что в рассматриваемом случае Закупка проводится не только среди субъектов малого и среднего предпринимательства, исключение, указанное в части 25 статьи 3.2 Закона о закупках не применимо.

Соответственно, в пункте 3.15.1 закупочной документации указано, что обеспечение конкурсной заявки может быть представлено в форме внесения денежных средств или в форме банковской гарантии или иным способом, предусмотренным действующим законодательством РФ и принятым во исполнение его нормативными правовыми актами. Выбор способа обеспечения заявки на участие в конкурсе

осуществляется участником конкурса.

Также в пункте 3.15.2 закупочной документации указаны банковские реквизиты, на которые участник перечисляет денежные средства до окончания срока подачи заявок в размере, установленном в пункте 1.5 конкурсной документации, при выборе способа обеспечения заявки в форме внесения денежных средств.

В свою очередь, Закон о закупках не устанавливает обязанности по перечислению денежных средств, предоставленных в качестве обеспечения заявки, на специально созданные для данных целей счета.

Комиссия отмечает, что, согласно пункту 3.13.6 закупочной документации, конкурсная заявка состоит из открытой и закрытой частей. Размещение документов в составе заявки на электронной площадке осуществляется в соответствии с регламентом работы электронной площадки.

В соответствии с подпунктом 3.13.7.1 пункта в открытой части конкурсной заявки должна быть представлена заявка на участие в конкурсе, подготовленная по Форме заявки участника, представленной в приложении № 1.3 конкурсной документации.

Согласно форме заявки участника, установленной приложением № 1.3 закупочной документации, заявка участника оформляется на бланке участника и должна содержать сведения об участнике.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что в соответствии с положениями закупочной документации при рассмотрении заявок у Заказчика есть информация о наименовании участника права и законные интересы Заявителя не могут быть нарушены.

Вместе с тем, Комиссия отмечает, что перечисление денежных средств на счет, указанный Заказчиком, позволяет исключить отклонение заявок участников по формальным основаниям.

Таким образом, в соответствии с пунктом 3.15.3 и 3.15.4 закупочной документации факт внесения участником денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в конкурсе должен быть подтвержден платежным поручением, подтверждающим перечисление денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в конкурсе, или копией такого поручения. Если в составе заявки не представлено платежное поручение, но денежные средства поступили на счет заказчика, указанный в пункте 3.15.2 конкурсной документации, до окончания срока подачи заявки, обеспечение заявки считается представленным.

С учетом изложенного, Комиссия приходит к выводу о необоснованности жалобы по данному доводу.

Довод № 2.

В соответствии с пунктом 1.9 закупочной документации условия проведения конкурса содержат следующие требования Заказчика к участникам закупки, в частности, квалификационные требования к участникам Закупки.

Участник должен иметь опыт по фактически оказанным услугам по уборке

помещений и территорий административных зданий, стоимость которых составляет не менее 20% (двадцати процентов) начальной (максимальной) цены договора без учета НДС, установленной в Техническом задании - приложении № 1.1 конкурсной документации.

При этом учитывается стоимость всех оказанных участником закупки услуг (по выбору участника закупки) по уборке помещений и территорий административных зданий. 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. В подтверждение опыта оказания услуг участник в составе заявки представляет:

- 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;

и

- акты об оказании услуг;

и

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

- документы, подтверждающие оплату по договору;

- 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 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 ЕИС. При этом в случае, если участником указан реестровый номер договора в ЕИС 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 (акты об оказании услуг).

Документы, перечисленные в пункте 1.9.1 конкурсной документации, представляются в электронной форме, в составе конкурсной заявки.

По мнению Заявителя, данное требование является излишним, Заказчик, тем самым, ограничивает конкуренцию

Комиссия отмечает следующее.

Согласно статье 781 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК

РФ), заказчик обязан оплатить оказанные ему услуги в сроки и в порядке, которые указаны в договоре возмездного оказания услуг.

Комиссия отмечает, что в соответствии с письмом Министерства финансов Российской Федерации от 23.12.2016 № 03-01-10/77642 «О критериях должной осмотрительности при выборе контрагента», налогоплательщик в целях проявления должной осмотрительности при заключении гражданско-правовых сделок вправе самостоятельно определять способы выявления неблагонадежных контрагентов и на основании полученных сведений принимать решение о целесообразности заключения договоров с теми или иными лицами.

Также, согласно письму ФНС России от 24.07.2015 № ЕД-4-2/13005 «Об информации, предоставляемой налоговыми органами налогоплательщикам, проявляющим должную осмотрительность при выборе контрагентов», отсутствие очевидных свидетельств возможности реального выполнения контрагентом условий договора, а также наличие обоснованных сомнений в возможности реального выполнения контрагентом условий договора являются признаками недобросовестности контрагента.

В рассматриваемом случае Комиссия отмечает, что отсутствие оплаты исполненных обязательств по договорам будет свидетельствовать, в том числе об отсутствии выполнения работ по договорам, в связи с чем данные договоры будут являться мнимой сделкой, которая, в силу части 1 статьи 170 ГК РФ, ничтожна.

Между тем, в соответствии с частью 1 статьи 166 ГК РФ ничтожная сделка является недействительной независимо от признания ее таковой судом.

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия также приходит к выводу о необоснованности жалобы по данному доводу.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что действия Заказчика совершены в соответствии с нормативно-правовыми актами, регламентирующими закупочную деятельность Заказчика.

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

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.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу «...» на действия ОАО «РЖД» (ОГРН: 1037739877295, ИНН: 7708503727) при проведении Закупки необоснованной.

2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмом Московского УФАС России от 26.11.2021 № ЕИ/72079/21.

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