

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-23208/2021 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров
29.12.2021 г. Москва

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

Председательствующего:

«»,

при участии представителей ООО НКЦ «Эталонь», АО «Россельхозбанк»,

рассмотрев жалобу ООО НКЦ «Эталонь» (далее - Заявитель) на действия АО «Россельхозбанк» (далее - Заказчик) при проведении запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на оказание услуг по оценке рыночной стоимости движимого и недвижимого имущества, прав аренды, прав требований на объекты незавершенного строительства АО «Россельхозбанк» (реестровый № 32110887200, 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.

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 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 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.

Заявитель выражает несогласие с требованиями, установленными документацией в части порядка оценки по критерию «Опыт участника запроса предложений».

Представитель Заказчика с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения и материалы.

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 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.

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 установлено, что 30.11.2021 Заказчик на сайте Единой электронной торговой площадки, а также на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (<http://zakupki.gov.ru>) (далее – ЕИС), разместил информацию о проведении запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на оказание услуг по оценке рыночной стоимости движимого и недвижимого имущества, прав аренды, прав требований на объекты незавершенного строительства АО «Россельхозбанк» (реестровый № 32110887200) (далее – Закупка, конкурс, процедура).

Согласно Выписке из протокола от 13.12.2021 № 284-3 итоговый рейтинг заявки Заявителя по подкритерию «Опыт участника запроса предложений» с учетом значимости, баллов составил 0,37 баллов.

В соответствии с подпунктом 25.2.1 Информационной карты «Опыт участника запроса предложений»:

Значимость подкритерия - 25%.

Расчет рейтинга по данному подкритерию производится согласно пункту 3.9.7.7 раздела I «Общая часть» настоящей документации.

Период, за который оценивается сумма цен договоров сопоставимого характера (оказание услуг по оценке движимого и недвижимого имущества и/или прав требований в кредитных организациях) участника запроса предложений – 2019, 2020, 2021 годы.

Предельное значение суммы цен договоров сопоставимого с предметом процедуры закупки характера за установленный период : 44 000 000 (Сорок четыре миллиона) рублей 00 копеек.

При этом согласно подпункту 3.9.7.7.3 пункта 3.9.7.7 раздела I «Общая часть» Закупочной документации рейтинг, присуждаемый -й заявке по подкритерию «Опыт участника процедуры закупки», определяется следующим образом:

Условие

Присваиваемые баллы

В случае, если у участника процедуры закупки

~ -

отсутствует опыт исполнения договоров сопоставимого с предметом процедуры закупки характера

0 баллов

где:

– рейтинг, присуждаемый-йзаявке по подкритерию «Опыт участника процедуры закупки»;

В случае, если сумма цен договоров сопоставимого с предметом процедуры закупки характера за установленный в документации период меньше предельного значения суммы цен договоров сопоставимого с предметом процедуры закупки характера

– сумма цен договоров сопоставимого с предметом процедуры закупки характера -й заявки участника, в рублях.

– предельное значение суммы цен договоров сопоставимого с предметом процедуры закупки характера, в рублях.

В случае, если сумма цен договоров сопоставимого с предметом процедуры закупки характера за установленный в документации период равна или превышает предельное значение суммы цен договоров сопоставимого с предметом процедуры закупки характера

100 баллов

На заседании Комиссии установлено, что Заявитель в составе своей заявки представил 44 договора, из которых соответствовали положениям Закупочной документации договоры на сумму 658 000 рублей, а именно предметом которых, как того требует Закупочная документация, являлось оказание услуг по оценке движимого и недвижимого имущества и/или прав требований в кредитных организациях, что подтвердил сам Заявитель.

Таким образом, Комиссией установлено, что Заказчик присвоил заявке Заявителя баллы в соответствии с положениями Закупочной документации.

Между тем, на вопрос Комиссии об оспаривании положений Закупочной документации Заявитель ответил положительно, поскольку полагает, что в Закупочной документации неправомерно установлено само требование о представлении участниками в составе заявок договоров, предметом которых является оказание услуг по оценке движимого и недвижимого имущества и/или прав требований в кредитных организациях.

Комиссией установлено, что Заявитель, приняв участие

в Закупке, подал жалобу на действия Заказчика 20.12.2021.

В соответствии с информацией в единой информационной системе в сфере закупок (далее - ЕИС) дата и время окончания подачи заявок 08.12.2021 в 08:00.

Вместе с тем Комиссия отмечает, что оспариваемые Заявителем положения Документации, по его мнению, ограничивающие конкуренцию, подлежали обжалованию до окончания срока подачи заявок. В противном случае, реализация такого права за пределами окончания срока подачи заявок необоснованно затрагивает права и законные интересы иных участников Закупки, которые подали заявки в соответствии с условиями Документации.

В свою очередь, действия, совершенные уже на стадии рассмотрения заявок, допустимы к обжалованию исключительно лицами, подавшими заявки на участие в закупке.

Согласно статье 10 Гражданского кодекса Российской Федерации, не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, «действия в обход закона» с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом).

Не допускается осуществление гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

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. Указанное означает недопустимость применения со стороны антимонопольного органа мер публично-правового принуждения на основании жалобы лица, не посчитавшего необходимым со своей стороны оспорить положения Конкурсной документации до момента подачи своей заявки на участие в этой закупке, а попытавшегося обойти эти требования и впоследствии стремящегося сорвать закупочную процедуру после отказа ее организатора в допуске такому лицу к участию в этой закупке.

Обратное будет противоречить не только балансу частных и публичных интересов, но и принципам добросовестной реализации и защиты своих гражданских прав (часть 3 статьи 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (часть 4 статьи 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (часть 1 статьи 10 ГК РФ).

Учитывая изложенное, Комиссия приходит к выводу, что у Заявителя отсутствуют правовые основания для оспаривания положений документации после истечения срока, отведенного на подачу заявок для принятия участия в процедуре, поскольку Заявитель при подаче заявки согласился со всеми условиями такой Документации.

Указанная позиция изложена ФАС России в письме от 25.06.2019 № МЕ/53183/19.

В связи с чем Комиссия приходит к выводу об оставлении жалобы Заявителя в части обжалования положений Закупочной документации без рассмотрения.

На основании изложенного, Комиссия, руководствуясь частью статьей 18.1 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Оставить жалобу ООО НКЦ «Эталонь» («») на действия АО «Россельхозбанк» («») при проведении Закупки без рассмотрения.

2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 24.12.2021 № НП/79215/21.

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