

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-17201/2022 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

24.11.2022

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 представителей ООО «Промтехинвест»,,

рассмотрев жалобу ООО «Промтехинвест» (далее – Заявитель) на действия (далее – Заказчик) при проведении запроса котировок в электронной форме № 2859/ЗКТЭ-ЦСС/22 на право заключения договора на оказание услуг по сервисному обслуживанию и ремонту автоматизированной системы комплексного учета топливно-энергетических ресурсов (АСКУ ТЭР) (опубликованного на сайте: <https://223.rts-tender.ru/supplier/auction/Trade/View.aspx?Id=2531128&sso=1&code=-5#1>) (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, 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.

Согласно доводам жалобы, заявка Заявителя неправомерно отклонена от дальнейшего участия в процедуре, поскольку его заявка полностью соответствовала требованиям документации.

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 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.

Комиссией установлено, что 12.10.2022 Заказчик в соответствии с постановлением Правительства РФ от 06.03.2022 № 301 «Об основаниях неразмещения в единой информационной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд сведений о закупках товаров, работ, услуг, информации о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), с которыми заключены договоры» на официальном сайте Оператора ЭТП (<https://www.rts-tender.ru/>) на сайте <https://www.rts-tender.ru/> разместил информацию о проведении запроса котировок в электронной форме № 2859/ЗКТЭ-ЦСС/22 на право заключения договора на оказание услуг по сервисному обслуживанию и ремонту автоматизированной системы комплексного учета топливно-энергетических ресурсов (АСКУ ТЭР) (далее – запрос, процедура).

Согласно Протоколу рассмотрения заявок от 08.11.2022 № 2859/ЗКТЭ-ЦСС/22/1 заявка Заявителя отклонена на основании пункта 3.6.5.2 приложения № 1 к извещению о проведении запроса котировок в связи с не подтверждением соответствия квалификационному требованию, установленному пунктом 1.9.1 приложения № 1 к извещению о проведении запроса котировок, а именно: представленные участником в составе заявки документы подтверждают наличие опыта оказания услуг по сервисному обслуживанию и/или ремонту автоматизированной системы комплексного учета топливно-энергетических ресурсов на сумму менее 20% (двадцати процентов) начальной (максимальной) цены договора без учета НДС, установленной в техническом задании в

приложении № 1.1 к извещению о проведении запроса котировок.

В соответствии с пунктом 3.1.2 Части 3 Закупочной документации к участию в закупке допускаются участники, соответствующие требованиям извещения о проведении запроса котировок, заявки которых соответствуют требованиям технического задания, извещения, представившие надлежащим образом оформленные документы, предусмотренные приложением № 1 к извещению.

Пунктом 3.13.8.5 Части 3 Закупочной документации установлено, что в составе заявки должны быть представлены документы, подтверждающие соответствие участников закупки квалификационным требованиям, указанным в пункте 1.9 приложения к извещению, предлагаемых ими товаров, работ, услуг установленным требованиям технического задания (если в техническом задании предусмотрено требование о предоставлении документов).

Так, пунктом 1.9 Приложения № 1 к извещению о проведении запроса котировок Части 1 Закупочной документации установлены квалификационные требования к участникам запроса котировок, а именно:

1.9.1. Участник должен иметь опыт оказания услуг по сервисному обслуживанию и/или ремонту автоматизированной системы комплексного учета топливноэнергетических ресурсов, стоимость которых составляет не менее 20% (двадцати процентов) начальной (максимальной) цены договора без учета НДС, установленной в техническом задании в приложении № 1.1 к извещению.

При этом учитывается стоимость всех оказанных участником закупки (с учетом правопреемственности) услуг (по выбору участника закупки) по сервисному обслуживанию и/или ремонту автоматизированной системы комплексного учета топливноэнергетических ресурсов.

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 к извещению о наличии требуемого опыта;

и

2) акты оказания услуг;

и

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

4) документы, подтверждающие правопреемство в случае предоставления в подтверждение опыта договоров, заключаемых иными лицами, не являющимися участниками закупки (договор о правопреемстве организации, передаточный акт и др.).

5) документы, подтверждающие оплату по договору (выписки из обслуживающего банка по расчетному счету участника закупки, подтверждающие факт поступления денежных средств по договору (этапу договора), и/или копии платежных поручений об оплате денежных средств по договору, указанному участником в Форме сведений об опыте выполнения работ, оказания услуг, поставки товаров, представленной в приложении № 1.3 к извещению, с отметкой обслуживающего банка об исполнении).

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 Форме сведений об опыте выполнения работ, оказания услуг, поставки товаров, представленной в приложении № 1.3 к извещению, 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 оказания услуг, а также копии документов, подтверждающих исполнение таких договоров (акты об оказании услуг, документы, подтверждающие оплату по договору).

Документы, перечисленные в пункте 1.9.1 настоящего приложения, представляются в электронной форме, в составе котировочной заявки.

На основании пункта 3.6.5.2 Закупочной документации участник закупки не допускается к участию в закупке в случаях, установленных настоящим приложением к извещению, в том числе в случае несоответствия участника закупки предусмотренным настоящим приложением к извещению требованиям

Комиссией установлено, что Заявителем в составе заявки в качестве подтверждения соответствия квалификационному требованию,

установленному пунктом 1.9.1 приложения к извещению о проведении запроса котировок, представлены следующие договоры с документами, подтверждающими оплату на сумму 337 557,00 рублей без НДС:

№ 2685255 от 19.12.2017 (61 199,99 руб. без учета НДС);

№ 2685465 от 19.12.2017 (51 083,96 руб. без учета НДС);

№ 3112932 от 30.10.2018 (15 600 руб. без учета НДС);

№ 3119949 от 31.10.2018 (30 402,25 руб. без учета НДС);

№ 3632681 от 21.10.2019 (48 152,46 руб. без учета НДС);

№ СПб 494 2019 от 16.07.2019 (57 500 руб. без учета НДС);

№ 4127653 от 12.11.2020 (49 669,5 руб. без учета НДС);

№ 4544054 от 14.10.2021 (35 448,84 руб. без учета НДС).

Таким образом, учитывая, что начальная (максимальная) цена договора без учета НДС составляет 1 705 225,08 рублей, представленный Заявителем опыт равен 19,8 % от начальной (максимальной) цены договора, что не соответствует требованиям пункта 1.9.1 приложения № 1 к извещению о закупке, согласно которому представленный опыт должен составлять не менее 20% от начальной (максимальной) цены договора.

Кроме того, Заявитель в составе жалобы и на заседании Комиссии подтвердил, что в составе заявки представлены документы, подтверждающие оплату по договору № 4544054 от 14.10.2021 не в полном объеме, пояснив, что на момент подачи заявки 19.10.2022 срок оплаты по договору № 4544054 от 14.10.2021, заключенному с Сольвычегодским региональным центром связи - структурным подразделением Ярославской дирекции связи - структурным подразделением Центральной дирекции связи - филиалом ОАО «РЖД» не наступил. Платежное поручение от 20.10.2022 № 675786 на сумму 4039,50 рублей поступило Заявителю в последний день окончания подачи заявок — 20.10.2022. В связи с чем, у Заявителя отсутствовала возможность представить в полном объеме документы, подтверждающие оплату по данному договору.

Вместе с тем, на заседании Комиссии Заявитель указал, что требование, установленное в Закупочной документации о предоставлении документов, подтверждающих оплату по договору является излишним.

Таким образом, на момент подачи заявки Заявителю было известно о

том, что по договору № 4544054 от 14.10.202 отсутствуют документы, подтверждающие в полном объеме оплату по договору, представленному в составе заявки.

В свою очередь Комиссия отмечает, что в Закупочной документации установлены обязательные требования к участнику в части предоставления подтверждающих соответствие участников закупки квалификационным требованиям, в том числе документов, подтверждающих оплату по договорам, за несоответствие указанным требованиям заявка подлежит отклонению.

При этом, Заявитель не момент подачи заявки положения Закупочной документации не оспаривал, с запросом разъяснений в адрес Заказчика не обращался, тем самым согласился с установленными требованиями.

В связи с чем, заявка Заявителя в данном случае не соответствовала требованиям Закупочной документации, а равно у Заказчика имелись основания для отклонения заявки Заявителя.

Комиссия также принимает во внимание, что на участие в Закупке подано 3 заявки, 2 из которых допущены к дальнейшему участию, отклонен только Заявитель, что свидетельствует о том, что документация участникам ясна, не содержала в себе двоякого толкования и не вводила в заблуждение, а свидетельствует об отсутствии ограничения конкуренции по отношению к участникам Закупки, напротив, допуск заявки такого участника, при наличии 2 заявок, оформленных в полном соответствии с требованиями документации являлось бы предоставлением преимущества такому лицу перед другими участниками, что недопустимо в силу пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

На основании изложенного, Комиссия считает решение Закупочной комиссии Заказчика об отклонении заявки Заявителя правомерным, принятым в соответствии с требованиями Закупочной документации и требований Закона о закупках.

Доводы Заявителя, озвученные на заседании Комиссии в части несогласия с установленным в Закупочной документации требованием о необходимости представления в составе заявки документов, подтверждающих оплату по договору, не подлежат оценке Комиссией, поскольку частью 13 статьи 3 Закона о закупках установлено, что рассмотрение жалобы антимонопольным органом должно ограничиваться только доводами, составляющими предмет обжалования.

При этом Комиссия отмечает, что оспариваемое требование подлежало обжалованию в срок до окончания срока подачи заявок.

Комиссия также отмечает, что Заявитель конклюдентно согласился (п. 1 ст. 8 ГК РФ) на все условия документации в момент подачи им заявки на участие в Закупке, а равно принял на себя риски по отклонению заявки 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.

Вместе с тем, 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 (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 признании жалобы необоснованной.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Промтехинвест» (ИНН: 7617007986; ОГРН: 1087611000652) на действия при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 18.11.2022 № ЕИ/58511/22.

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