

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-7818/2024 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

14.06.2024 г. Москва

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

Председательствующего:

<...>,

членов Комиссии:

<...>,

<...>,

при участии посредством видеоконференцсвязи представителя ООО «УЦТН» в лице <...>, действующей на основании доверенности от 15.01.2024 № 17, представителя ООО «ВСМ-Сервис» в лице <...>, действующего на основании доверенности от 08.12.2022 № 105,

рассмотрев жалобу ООО «УЦТН» (далее — Заявитель) на действия ООО «ВСМ-Сервис» (далее — Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на оказание услуг по обучению охране труда и смежным направлениям (реестровый № 32413544406, закупочная процедура опубликована на официальном сайте: <https://223.rft-tender.ru/supplier/auction/Trade/View.aspx?Id=3070763&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, направленная письмом ФАС России от 10.06.2024 № 28/50013/24.

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; 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 оценкой заявки по критериям «Обмен документами и их обработка посредством юридически значимого электронного документооборота», «Опыт участника».

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

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 пунктами 1, 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках Заказчик при осуществлении закупочной процедуры должен руководствоваться принципами информационная открытость закупки, равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

В соответствии с частью 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе: требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

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.

Частью 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.

Заказчиком 24.04.2024 на официальном сайте электронной торговой площадки ООО «РТС-тендер» (<https://www.rts-tender.ru/>) разместил извещение о проведении Закупки.

Начальная (максимальная) цена договора составляет: 26 841 915 руб.

Дата начала подачи заявок: 24.04.2024.

Дата и время окончания срока подачи заявок: 15.05.2024 (10:00).

Рассмотрение первых частей заявок: 20.05.2024.

Рассмотрение вторых частей заявок: 24.05.2024.

Дата подведения итогов: 24.05.2024.

Согласно протоколу от 24.05.2024 № 132/ОКЭ-ВСМ/24/2 Заявителю по критерию «Обмен документами и их обработка посредством юридически значимого электронного документооборота» присвоено 00,00 баллов, по критерию «Опыт участника» присвоено 5,88 баллов.

В силу пункта 1 приложения № 1.4 Конкурсной документации критериями оценки Заявок на участие в конкурсе являются:

- цена договора;
- обмен документами и их обработка посредством юридически значимого электронного документооборота;
- опыт участника;
- квалификация персонала (преподаватель);
- наличие филиалов и/или представительств и/или иных обособленных подразделений;
- наличие фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств перед заказчиком и/или третьими лицами.

Критерии и порядок оценки и сопоставления заявок установлены в приложении №1.4 к Закупочной документации.

По критерию оценки «Обмен документами и их обработка посредством юридически значимого электронного документооборота» оценка осуществляется в соответствии с пунктом 2 приложения № 1.4 Конкурсной документации следующим образом:

2.	Обмен документами и их обработка посредством юридически значимого электронного	Максимальное количество баллов - 5 баллов	Максимальное количество баллов присваивается заявке участника, который подтвердил возможность обмена документами посредством юридически значимого электронного документооборота, совместимого с системой «Контур Диадок». В случае если участник не имеет возможности обеспечить обмен документами посредством юридически
----	--	---	--

Документооборота	значимого электронного документооборота, совместимого с системой «Контур Диадок», заявке такого участника баллы не начисляются.
------------------	---

По критерию оценки «Опыт участника» оценка осуществляется в соответствии с пунктом 3.1 приложения № 1.4 Конкурсной документации следующим образом:

3.1.	Опыт участника	Максимальное количество баллов - 15 баллов	<p>Оценивается путем деления стоимости выполненных каждым (j-ым) участником оказанных услуг по обучению охране труда на начальную (максимальную) цену договора (без учета НДС), по формуле:</p> $B_j = \frac{C_j \sum \text{опыт}}{C_{\text{нач. макс.}} \cdot 15}$ <p>, где</p> <p>B_j – количество баллов j-го участника;</p> <p>$C_j \sum \text{опыт}$ – стоимость выполненных j-ым участником оказанных услуг по обучению охране труда (без учета НДС);</p> <p>$C_{\text{нач. макс.}}$ – начальная (максимальная) цена договора (без учета НДС).</p> <p>15 – максимально возможное количество баллов.</p> <p>В случае, если стоимость оказанных услуг равна или больше начальной (максимальной) цены договора (без учета НДС), то участнику сразу присваивается 15 баллов.</p>
------	----------------	--	---

Согласно приложению № 1.4 Конкурсной документации оценка заявок осуществляется на основании технического предложения, иных документов, представленных участником в составе заявки (в том числе в подтверждение соответствия требованиям технического задания, если такие требования установлены конкурсной документацией), иных документов, полученных в соответствии с положениями документации о закупке, а также следующих документов, представляемых участником дополнительно при наличии:

В подтверждение опыта оказания услуг по обучению охране труда участник в составе заявки представляет:

- документ по Форме сведений об опыте оказания услуг, представленной в приложении № 1.3 к конкурсной документации, о наличии опыта оказания услуг;
- акты об оказании услуг;
- договоры на оказание услуг (представляются все листы договоров со всеми приложениями и дополнительными соглашениями);
- 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 Форме сведений об опыте оказания услуг, представленной в приложении № 1.3 конкурсной документации, указать реестровый номер договора, присвоенный Единой информационной системой. При этом, в случае если участником указан реестровый номер договора в Единой информационной системе и такой договор, и документы, подтверждающие его исполнение, доступны для ознакомления, участник вправе не предоставлять в составе заявки договоры на оказание услуг, а также документы, подтверждающие исполнение таких договоров (акты об оказании услуг).

Относительно оценки заявки Заявителя по критерию «Обмен документами и их обработка посредством юридически значимого электронного документооборота», Комиссия сообщает следующее.

В соответствии с требованиями пункта 2 приложения № 1.4 к Закупочной документации максимальное количество баллов присваивается заявке участника, который подтвердил возможность обмена документами посредством юридически значимого электронного документооборота, совместимого с системой «Контур Диадок».

Таким образом, в случае если участник не имеет возможности обеспечить обмен документами посредством юридически значимого электронного документооборота, совместимого с системой «Контур Диадок», заявке такого участника баллы не начисляются.

Вместе с тем, Комиссией установлено, что в составе заявки Заявителя отсутствуют документы, подтверждающие возможность обмена документами посредством юридически значимого электронного документооборота, совместимого с системой «Контур Диадок», что не отрицалось Заявителем на заседании Комиссии.

Таким образом, Заказчик правомерно оценил заявку Заявителя по критерию «Обмен документами и их обработка посредством юридически значимого электронного документооборота» в соответствии с пунктом 2 приложения № 1.4 к Закупочной документации.

Кроме того, Заявитель на заседании Комиссии пояснил, что Закупочная документация в части порядка оценки по указанному критерию составлена некорректно.

Вместе с тем, Комиссия отмечает, что в случае несогласия с Закупочной документацией Заявитель мог обжаловать такую документацию до окончания подачи заявки, однако Заявитель принял участие в процедуре, что говорит о его согласии с положениями Закупочной документации.

В свою очередь, Заявитель с запросом о разъяснении Закупочной документации к Заказчику не обращался.

При этом, 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, связанные с оценкой заявки. В этой связи отсутствуют правовые основания к выявлению в действиях Заказчика нарушения требований действующего законодательства о закупках, поскольку Заказчик действовал в соответствии с требованиями собственной документации, которая не была оспорена Заявителем ни в административном, ни в судебном порядке.

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.

Согласно статье 10 Гражданского Кодекса Российской Федерации (далее — ГК РФ) 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 использование 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 непризнания его победителем этой закупки.

Обратное будет противоречить не только балансу частных и публичных интересов, но и принципам добросовестной реализации и защиты своих гражданских прав (часть 3 статьи 1 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 обжалование Заявителем положений документации после принятия участия в самой закупочной процедуре не подлежит рассмотрению антимонопольным органом в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, так как 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, в связи с чем обжалование участником Закупки положений Документации после окончания срока подачи заявок свидетельствует о злоупотреблении своим правом на обжалование процедуры.

Относительно оценки заявки Заявителя по критерию «Опыт участника», Комиссия сообщает следующее.

Заказчик на заседании Комиссии пояснил, что Заявитель в составе заявки представил Форму сведений об опыте оказания услуг, в которой в подтверждение опыта оказания услуг по обучению охране труда, представил договоры, предмет которых не соответствует области запрашиваемого опыта, а также не конкретизирована сумма договоров, а именно:

Договор №1480/02-2023 от 07.02.2023	ООО «Энерджи Менеджмент»	С 07.02.2023 по настоящее время	Обучение в области дополнительного образования и профессионального обучения
Договор 249/11-2019 от 12.11.2019	ООО «Либхерр-Русланд»	С 12.11.2019 по настоящее время	Обучение в области дополнительного образования и профессионального обучения
Договор ФЛМ-ПСХ-2023 от 05.04.2023	ООО «Пепсико Холдингс»	С 01.01.2023-31.12.2024	Обучение в области дополнительного образования и профессионального обучения

Вместе с тем, Комиссия отмечает, что предметом Закупки является оказание услуг по обучению охране труда и смежным направлениям.

Кроме того, Комиссией установлено, что договоры, подтверждающие опыт оказания услуг по обучению охране труда представлены Заявителем не в полном объеме, что не отрицалось Заявителем на заседании Комиссии.

Кроме того, согласно пункту 2.1 договора от 05.04.2023 № ФЛМ-ПСХ-2023 стоимость оказания услуг, наименование образовательных программ (иных услуг), количество слушателей и иная необходимая для оказания услуг информация

согласовывается сторонами в приложениях к указанному договору. Каждое приложение является неотъемлемой частью договора и должна иметь свой порядковый номер, дату, ссылку на договор.

Согласно пункту 2.1 договора от 07.02.2023 № 1480/02-2023 стоимость услуг по договору складывается из стоимости услуг, указанных в приложениях, являющихся неотъемлемой частью договора.

В соответствии с пунктом 2.1.1 договора от 05.04.2023 № ФЛМ-ПСХ-2023 исполнитель обязуется приступить к исполнению обязательств по договору сразу после получения заявки от заказчика и предоставления полного пакета документов, необходимых для оказания Исполнителем данного поручения, указанных в приложении к указанному договору.

Таким образом, заявка является неотъемлемой частью договора и документы должны быть приложены в полном объеме.

В свою очередь, Комиссией установлено, что договоры, подтверждающие опыт, представлены не в полном объеме, в связи с чем указанные договоры не могут быть приняты к оценке по показателю «Опыт участника».

Соответственно, спорные договоры не могли быть приняты Заказчиком в ходе проведения оценки заявок, иное противоречило бы основополагающим принципам закупочной деятельности.

В связи с изложенным, Комиссия приходит к выводу, что доводы жалобы не нашли своего фактического подтверждения в данной части.

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 «УЦТН» (ИНН: 7722411806; ОГРН: 5177746004222) на действия ООО «ВСМ-Сервис» (ИНН: 7708333507; ОГРН: 1187746697797) при проведении Закупки необоснованной.

2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 11.06.2024 № НП/23223/24.

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