

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-3354/2022 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров
04.03.2022 г. Москва

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

<...>

при участии представителей ООО «Альфа-Трейд», ОАО «РЖД»,

рассмотрев жалобу ООО «Альфа-Трейд» (далее также — Заявитель, Общество) на действия ОАО «РЖД» (далее также — Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме № 1207/ОКЭ-ГВЦ/21 на право заключения договоров выполнения работ по техническому обслуживанию и восстановлению работоспособности систем пожарной автоматики (реестровый № 32110976234 (лот № 3), далее — Закупка), перенаправленную письмом ФАС России от 24.02.2022 №28/14388/22,

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.

По мнению Заявителя, нарушение его прав и законных интересов со стороны Заказчика выразилось в неправомерном отклонении заявки от дальнейшего участия в конкурентной процедуре.

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.

Извещение о проведении Закупки размещено в единой информационной системе в сфере закупок (адрес в сети «Интернет» - www.zakupki.gov.ru) 22.12.2021.

Начальная (максимальная) цена по лоту № 3 установлена в размере 2 783 821,55 руб.

Согласно протоколу рассмотрения и оценки заявок от 07.02.2022 заявка Общества (порядковый номер заявки — 7) отклонена от дальнейшего участия в Закупке в связи с предоставлением недостоверной информации, а именно: в заявке представлена недостоверная информация об отсутствии претензий по договорам, указанным в сведениях о наличии опыта оказания услуг.

Заявитель с указанным основанием отклонения не согласился, считая, что информация по представленным в заявке договорам является достоверной, сведения о претензиях отсутствуют.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, считая, что рассмотрение заявки Общества было осуществлено в полном соответствии с требованиями Закупочной документации.

Изучив представленные документы, Комиссия установила следующее.

В соответствии с пунктом 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

Согласно пункту 1.9.2 Закупочной документации по лотам №№ 1 – 4 участник должен

иметь опыт выполнения работ и/или оказания услуг по техническому обслуживанию и/или ремонту систем пожарной автоматики, стоимость которых составляет не менее 20% (двадцати процентов) начальной (максимальной) цены договора (цены лота) без учета НДС, установленной в Техническом задании - приложении № 1.1 конкурсной документации от начальной (максимальной) цены договора. При этом учитывается стоимость всех выполненных и/или оказанных участником закупки (с учетом правопреемственности) работ и/или услуг (по выбору участника закупки) по техническому обслуживанию и/или ремонту систем пожарной автоматики. 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 выполнения работ и/или оказания услуг участник в составе заявки представляет:

- документ, подготовленный в соответствии с Формой сведений об опыте выполнения работ, оказания услуг, поставки товаров, представленной в приложении № 1.3 конкурсной документации

и

- акты о выполнении работ и/или оказании услуг;

и

- договоры на выполнение работ и/или оказание услуг (представляются все листы договоров со всеми приложениями и дополнительными соглашениями);

и

- документы, подтверждающие оплату по договорам;

- 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.).

В соответствии с формой сведений об опыте выполнения работ, содержащейся в приложении № 1.3 к Закупочной документации необходимо указать, в том числе следующую информацию:

- информацию о наличии жалоб, претензий, исковых заявлений, других документов со стороны контрагента и/или иных лиц в связи с ненадлежащим исполнением участником обязательств по договору;

- сведения об обоснованности и удовлетворении участником требований контрагента и/или иных лиц по итогам рассмотрения жалоб претензий, исковых заявлений, других документов.

Заявителем в составе заявки представлены сведения о пяти договорах, в том числе договор № 3/ОКЭ-ГВЦ/21/15/1 от 30.04.2021 с ОАО «РЖД» Иркутский ИВЦ — структурным подразделением ГВЦ филиала ОАО «РЖД».

Согласно пункту 3.6.4.1 Закупочной документации участник конкурса не допускается к участию в конкурсе в случае непредставления определенных конкурсной документацией документов и/или предоставления информации об участнике конкурса или о товарах, работах, услугах, закупка которых осуществляется, несоответствующей действительности.

В соответствии с пунктом 3.6.5 Закупочной документации в случае установления недостоверности информации, содержащейся в документах, представленных участником в составе заявки, заказчик обязан отстранить такого участника конкурса на любом этапе проведения конкурса.

В подтверждение соответствия квалификационному требованию, установленному пунктом 1.9.2. Закупочной документации ООО «Альфа-Трейд», на стороне которого выступают несколько юридических лиц, а именно: ООО «Альфа-Трейд» (ИНН 7606074927), ООО «Ярэкспертиза» (ИНН 7606069469) - участник №7 по лоту №3 в составе заявки представил документ, подготовленный в соответствии с Formой сведений об опыте выполнения работ, оказания услуг, поставки товаров, представленной в приложении № 1.3 Закупочной документации о наличии требуемого опыта, в котором указана информация об отсутствии жалоб, претензий, исковых заявлений, других документов со стороны контрагента, в связи с ненадлежащим исполнением участником обязательств по договорам, в том числе по договору № 3/ОКЭ-ГВЦ/21/15/1 от 30.04.2021 на выполнение работ по техническому обслуживанию и восстановлению работоспособности систем пожарной автоматики Иркутского ИВЦ.

Согласно пункту 3.6.11 Закупочной документации заказчик вправе проверять достоверность сведений, информации и документов, содержащихся в конкурсных заявках участников, путем получения сведений из любых официальных источников, использование которых не противоречит законодательству Российской Федерации, в том числе официальных сайтов государственных органов и организаций в сети Интернет.

В соответствии с пунктом 3.7.2 Закупочной документации заказчик, в целях проявления должной осмотрительности, вправе проводить проверку сведений, представленных участниками конкурса в составе заявки, на достоверность и отсутствие признаков компаний «однодневок», а также признаков недобросовестного поведения участника на рынке.

В ходе проведения проверки установлено, что в адрес ООО «Альфа-Трейд» была направлена претензия от 13.07.2021 № ИСХ-1843/ИрИВЦ (вх. От 13.07.21 № 490) по причине не проведенного технического обслуживания систем пожарной автоматики.

При этом Заявителем не отрицался факт направления указанной претензии со стороны ОАО «РЖД» Иркутский ИВЦ, вместе с тем, Заявитель настаивал на том, что, во-первых, указанное письмо не было направлено заказчиком надлежащим образом путем почтового отправления, а, во-вторых, в Закупочной документации не приведено указания, что именно является претензией по договору.

Комиссия оценивает доводы Заявителя критически, поскольку Заявитель до окончания подачи заявок не оспаривал положения Документации, а также не направлял соответствующие запросы на разъяснения положений такой

Документации, в связи с чем презюмируется, что условия проведения Закупки, в том числе касающиеся требований к составу заявки, были ему ясны и понятны.

В свою очередь, по своей правовой природе претензия представляет собой письменное требование к контрагенту об устранении нарушений исполнения обязательств.

Как было установлено Комиссией, из претензии от 13.07.2021 № ИСХ-1843/ИРИВЦ следует, что ООО «Альфа-Трейд» в нарушение условий пункта 6 технического задания к договору не произвел техническое обслуживание систем пожарной автоматики, не исполнены требования пункта 4.1.10 договора в виде предоставления инструкции по эксплуатации оборудования.

Также Комиссия обращает внимание, что вопросы формы направления соответствующих претензий и иной корреспонденции в рамках договора не подлежат оценке антимонопольным органом, поскольку относится к спорам гражданско-правового характера в рамках договорных отношений сторон.

В соответствии с абзацем 5 пункта 47 Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 04.03.2021 № 2 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением судами антимонопольного законодательства» антимонопольный орган во всяком случае не вправе в рамках своей компетенции разрешать гражданско-правовые споры хозяйствующих субъектов.

Согласно части 1 статьи 11 Гражданского Кодекса Российской Федерации, защиту нарушенных или оспоренных гражданских прав осуществляет суд, арбитражный суд или третейский суд.

Таким образом, учитывая, что Обществом не отрицался тот факт, что указанная претензия была получена Заявителем и были предприняты действия по устранению допущенных в ходе исполнения договора нарушений, Комиссия приходит к выводу, что в составе заявки Заявителя указаны недостоверные сведения об отсутствии претензий по договору № 3/ОКЭ-ГВЦ/21/15/1 от 30.04.2021.

При этом под недостоверными сведениями следует понимать сведения, не соответствующие действительности. В свою очередь, исходя из правовой позиции Верховного Суда Российской Федерации, изложенной в постановлении от 24.02.2005 № 3 «О судебной практике по делам о защите чести и достоинства граждан, а также деловой репутации граждан и юридических лиц», под не соответствующими действительности сведениями понимаются утверждения о фактах или событиях, которые не имели места в реальности во время, к которому относятся оспариваемые сведения.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о том, что для принятия решения об отклонении той или иной заявки по причине наличия в ней недостоверных сведений Заказчик должен располагать неопровержимым и документальным подтверждением данного обстоятельства.

В настоящем случае, Заказчик обладал соответствующими документальными подтверждениями наличия у ООО «Альфа-Трейд» претензии по договору № 3/ОКЭ-ГВЦ/21/15/1 от 30.04.2021.

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).

Резюмируя вышеизложенное, Комиссия приходит к выводу, что Заказчик действовал в полном соответствии с требованиями Закупочной документации и Закона о закупках, в связи с чем имелись правовые основания для отклонения заявки Общества от дальнейшего участия в Закупке ввиду чего жалоба Заявителя является необоснованной.

Руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Альфа-Трейд» (ОГРН: 1097606004550, ИНН: 7606074927) на действия ОАО «РЖД» (ОГРН: 1157746395091, ИНН: 7722325829) при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничение на размещение Закупки, наложенные письмом Московского УФАС России от 02.03.2022 № НП/11685/22.

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