

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-19619/2020 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

18.11.2020 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России (далее — Управление) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее — Комиссия)

при участии представителей АО «Российские космические системы» - <...> (по доверенности от 18.11.2020 № 543Д), <...> (по доверенности от 01.01.2020 № 98Д),

в отсутствие представителей ООО «АКСИОН» (уведомлены надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 12.11.2020 № ЕО/63475/20),

рассмотрев жалобу ООО «АКСИОН» (далее - Заявитель) на действия АО «Российские космические системы» (далее - Заказчик) при проведении открытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по герметизации межпанельных швов фасада зданий (реестровый № 32009548668) (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 09.11.2020 № 17/97502/20.

По мнению Заявителя, Заказчик неправоммерно отклонил его заявку.

Проанализировав заявленные доводы, Комиссия приходит к выводу о возможности рассмотрения указанной жалобы в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, учитывая требования, установленные частью 10 статьи 3 Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закона о закупках).

Заказчиком 02.10.2020 на Официальном сайте размещено извещение о проведении Закупки.

Комиссия, изучив представленные документы, установила следующее.

Согласно протоколу рассмотрения заявок от 28.10.2020 заявку Заявителя отклонили со следующим обоснованием:

нет полного комплекта документов в соответствии с п. 3 раздела 1 закупочной документации – нет документов согласно пп. 14, 17.

Согласно пунктам 14, 17 Закупочной документации участник процедуры на участие в запросе предложений в электронном виде представляет бухгалтерский баланс и отчет о финансовых результатах за последний налоговый период (год) с отметкой

ИФНС, заверенный печатью организации и подписью руководителя, свидетельство о государственной регистрации права собственности на объект недвижимого имущества или выписка из единого государственного реестра прав, либо договор аренды офисного помещения при условии окончания периода аренды не ранее планируемой даты заключения договора по итогам настоящей конкурентной процедуры.

Исходя из текста жалобы, в составе документации было представлено информационное письмо, сообщающее Заказчику, что ООО «Аксион» является вновь созданной организацией, регистрация которой была 20.07.2020, в связи с чем, часть документов предоставить невозможно.

В соответствии с выпиской из ЕГРЮЛ № ЮЭ9965-20- 301563615 дата регистрации Заявителя 20.07.2020.

Согласно п. 2 ст. 55 «Налогового кодекса Российской Федерации» от 31.07.1998 № 146-ФЗ если организация создана (государственная регистрация физического лица в качестве индивидуального предпринимателя осуществлена) в период времени с 1 января по 30 ноября одного календарного года, первым налоговым периодом для такой организации (такого индивидуального предпринимателя) является период времени со дня создания организации (государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя) по 31 декабря этого календарного года.

В соответствии с ч. 1 ст. 14 Федерального закона от 06.12.2011 № 402-ФЗ «О бухгалтерском учете» годовая бухгалтерская (финансовая) отчетность, за исключением случаев, установленных настоящим Федеральным законом, состоит из бухгалтерского баланса, отчета о финансовых результатах и приложений к ним.

Согласно ч. 2 ст. 15 Федерального закона от 06.12.2011 № 402-ФЗ «О бухгалтерском учете» первым отчетным годом является период с даты государственной регистрации экономического субъекта по 31 декабря того же календарного года включительно, если иное не предусмотрено настоящим Федеральным законом и (или) федеральными стандартами.

Таким образом, бухгалтерская отчетность, включающая в себя документы указанные в 14 Закупочной документации, могла быть получены Заявителем только после 31.12.2020.

Статьей 10 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее — ГК РФ) установлены пределы осуществления гражданских прав.

Так, в соответствии с частью 1 статьи 10 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).

Оценивая поведение Заказчика, в том числе в ходе допуска заявок, антимонопольный орган исходит из того, что в допустимых ли пределах Заказчиком осуществляются его полномочия, либо имеют место необоснованные и неразумные ограничения или условия реализации участниками их прав.

Отклонение заявки Заявителя на основании непредставления им документа,

которым участник не может располагать в силу норм действующего законодательства, противоречит обычаям делового оборота и является злоупотреблением правом.

В рассматриваемом случае Заявитель действовал добросовестно, учитывая обычаи делового оборота, и ожидал встречного добросовестного поведения со стороны Заказчика.

Между тем, Заказчик посчитал возможным лишить Заявителя права полноценно участвовать в Закупке.

С учетом изложенного Комиссия приходит к выводу об отсутствии в действиях Заявителя нарушений требований Закупочной документации в рассматриваемой части и считает неправомерным вышеуказанное отклонение заявки Заявителя.

Учитывая, что предоставление документов имеет своей целью подтверждение соответствия требованиям Заказчика и согласие на выполнение услуг под определенными условиями, Заказчик должен действовать таким образом, чтобы избегать формального подхода при оценке заявок.

Формализм при оценке заявок, противоречит принципу равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам Закупки.

При таких обстоятельствах у Заказчика отсутствовали правовые основания для отклонения заявки Заявителя.

В соответствии с частью 1 статьи 3 Гражданского кодекса Российской Федерации при установлении, осуществлении и защите гражданских прав и при исполнении гражданских обязанностей участники гражданских правоотношений должны действовать добросовестно.

Указанное основание для отклонения заявки оценивается Комиссией критически, как сугубо формальное, не соответствующее основной цели проведения закупок - удовлетворению потребности заказчика путем выбора наилучшего предложения на конкурентной основе.

В данном случае действия Заказчика не соответствуют принципу равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, установленного пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Относительно отклонения заявки на основании непредоставления свидетельства о государственной регистрации права собственности на объект недвижимого имущества или выписка из единого государственного реестра прав, либо договор аренды офисного помещения при условии окончания периода аренды не ранее планируемой даты заключения договора по итогам настоящей конкурентной процедуры Комиссией установлено следующее.

Комиссия исходит из того, что требование о представлении документов, подтверждающих наличие у участника недвижимого имущества на праве собственности, аренды нельзя рассматривать как надлежащее ввиду того, что представление таких документов не является гарантией исполнения, надежности

участника, однако налагает бремя на такое лицо по получению указанных документов.

Приобретение в собственность, аренда недвижимого имущества до определения победителя процедуры, как правило, экономически нецелесообразно, а установив требования к участникам наличия у них такого помещения на момент подачи заявки может привести к необоснованному препятствованию выхода на рынок оказания услуг хозяйствующего субъекта, не имеющего на момент проведения процедуры соответствующих ресурсов.

Данный довод Комиссия соотносит также с тем, что Закон о закупках не обязывает участников на момент подачи заявок иметь ресурсы необходимые для оказания соответствующих услуг. В связи с чем дача согласия на оказание услуг соответствующих требованиям Заказчика надлежит расценивать как достаточное для принятия участия в такой процедуре.

Вместе с тем, в настоящем случае, положения Закупочной документации обязывают участника предоставить в составе заявки документы, подтверждающие наличие у участников помещения, а возможность подачи заявки без предоставления документов не определена.

В связи с чем Комиссия усматривает нарушение в действиях Заказчика, выразившиеся в формировании документации повлекшей ограничение количества участников Закупки.

Таким образом, отклонение заявки Заявителя по рассматриваемому основанию есть следствие утверждения неправомерных требований к участнику закупочной процедуры.

В подтверждение выводов Комиссии о неправомерном установлении спорного требования свидетельствует тот факт, что на участие в Закупке было подано 6 заявок, из которых 4 заявки были также отклонены на основании п. 17 Закупочной документации.

В связи с изложенным, установление дополнительного механизма отбора, который способен исключить из числа возможных участников Закупки лиц, имеющих как соответствующие намерения, так и соответствующие возможности, не может отвечать правилам и принципам проведения закупок, установленным в законодательстве.

Таким образом, следует признать, что установленная Заказчиком практика включения спорного требования в состав Закупочной документации, учитывая, что в любом случае услуги данного типа обязаны оказываться равнозначно качественно, не является общепринятым и допустимым способом защиты от действий недобросовестного контрагента, и, как следствие, основания расценивать отнесение данного бремени на участника как обоснованное требование отсутствуют.

В связи с изложенным, Комиссия признает названный довод Заявителя обоснованным.

Комиссия, руководствуясь ч. 20 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции.

РЕШИЛА:

1.

1. Признать жалобу ООО «АКСИОН» (ИНН: 7751182981, ОГРН: 1207700244564) на действия АО «Российские космические системы» (ИНН: 7722698789, ОГРН: 1097746649681) при проведении Закупки обоснованной.
2. Установить в действиях Заказчика нарушение пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.
3. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.

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

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 077/07/00-19619/2020 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

18.11.2020 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее — Комиссия)

руководствуясь пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании решения Комиссии от 18.11.2020 по делу № 077/07/00-19619/2020,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

АО «Российские космические системы» (далее — Заказчик) устранить нарушения, допущенные при проведении открытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по герметизации межпанельных швов фасада зданий (реестровый № 32009548668) (далее — Закупка), а именно:

1.

1. Заказчику отменить протоколы, составленные в ходе проведения Закупки.
2. Заказчику разместить информацию об отмене вышеуказанных протоколов на официальном сайте единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее — Официальный сайт) в сети Интернет.
3. Заказчику разместить на Официальном сайте информацию о новых датах рассмотрения и оценки заявок участников, подведения итогов

Закупки.

4. Заказчику провести рассмотрение заявок на участие в Закупке с учетом решения Комиссии Московского УФАС России от 18.11.2020 по делу № 077/07/00-19619/2020.

1.

5. Заказчику завершить процедуру Закупки в соответствии с положениями Гражданского кодекса Российской Федерации, Закона о закупках, Положения о закупках, Закупочной документацией.

6. Заказчику исполнить настоящее предписание в срок до 21.12.2020.

7. Заказчику о выполнении настоящего предписания сообщить в адрес Московского УФАС России в срок до 23.12.2020 с приложением подтверждающих документов.

Настоящее предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его выдачи (изготовления в полном объеме).

Примечание:

1. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена административная ответственность.

1.

2. Привлечение к ответственности, предусмотренное законодательством, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.