

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-16711/2022 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

14.11.2022

г. Москва

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

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей АО «КРОС», ПАО «МОЭК», ООО «ГЭХ Закупки»,

рассмотрев жалобу АО «КРОС» (далее — Заявитель) на действия ПАО «МОЭК» (далее — Заказчик) при проведении открытых маркетинговых исследований в электронной форме (с размещением информации) на право заключения договора на МИ №23Р10189 - Оказание услуг по информационной поддержке деятельности ПАО «МОЭК» для нужд ПАО «МОЭК» (2050) (реестровый № 32211703971) (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 требованиям 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 и Организатора закупки с доводами жалобы не согласились, представили 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 заказчика 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.

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.

Комиссией установлено, что 20.09.2022 Заказчик на сайте на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (<http://zakupki.gov.ru>) (далее – ЕИС), а также на сайте ЭТП ГПБ (<https://etp.gpb.ru/>) разместил информацию о проведении открытых маркетинговых исследований в электронной форме (с размещением информации) на право заключения договора на МИ №23Р10189 - Оказание услуг по информационной поддержке деятельности ПАО «МОЭК» для нужд ПАО «МОЭК» (2050) (реестровый № 32211703971).

Согласно Протоколу подведения итогов от 13.10.2022 № 53/МОЭК/МИ заявка Заявителя отклонена на основании следующего:

«в нарушение пп.3 п.8.2.1 и пп.3 п.8.2.2 документации об открытых маркетинговых исследованиях в электронной форме № 23Р10189, в составе заявки не представлены документы, подтверждающие наличие сотрудников для выполнения работ: специалист по информационным технологиям – не менее 1-го человека (копии трудовых книжек или трудовых /гражданско-правовых договоров, копии документов о профессиональном образовании, копии свидетельств (аттестатов) о повышении квалификации) (на основании экспертного заключения специалистов ПАО «МОЭК»).

В нарушение п. 2.6.6 документации об открытых маркетинговых исследованиях в электронной форме № 23Р10189, в составе заявки не представлена информация о субподрядчике (форма 7.4.3 документация)».

Так, пунктом 1.4.1.14 Закупочной документации установлены следующие квалификационные требования к участникам:

– наличие документов, подтверждающих соответствие участника закупки, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом закупки, в том числе наличие лицензий, сертификатов, выписок из реестра членов СРО и иных разрешительных документов (если данное требование установлено в разделе 8 Документации);

– наличие у Участников соответствующих производственных мощностей, технологического оборудования, финансовых ресурсов, профессиональной компетентности для производства товаров, выполнения работ и оказания услуг, являющихся предметом закупки (если данное требование установлено в разделе 8 Документации);

– наличие у Участников соответствующих трудовых ресурсов для производства (поставки) товаров, выполнения работ и оказания услуг, являющихся предметом закупки;

– осуществление Участниками за последние 3 (три) года, предшествующих дате окончания срока подачи Заявок на участие в маркетинговых исследованиях, поставок товаров, выполнение работ (оказание услуг), аналогичных поставкам товаров, выполнению работ (оказанию услуг), являющихся предметами закупок (если данное требование установлено в разделе 8 Документации);

– отсутствие за последние 3 (три) года до дня окончания подачи Заявки фактов поставки Участниками контрафактной и/или фальсифицированной продукции в компании Группы Газпром энергохолдинг;

– отсутствие у Участников за последние 3 (три) года до дня окончания подачи Заявки фактов поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг ненадлежащего качества

для компаний Группы Газпром энергохолдинг;

– отсутствие за последние 3 (три) года до дня окончания подачи Заявки судебных актов, вступивших в законную силу о признании обоснованными исковых требований организаций, входящих в компании Группы Газпром энергохолдинг, в отношении Участников;

– отсутствие у Участника – физического лица либо у Руководителя участника, членов коллегиального исполнительного органа или главного бухгалтера юридического лица – Участника судимости за преступления в сфере экономики (за исключением лиц, у которых такая судимость

погашена или снята), а также неприменение в отношении указанных лиц наказания в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, которые связаны с поставкой товара, выполнением работы, оказанием услуги, являющихся объектом осуществляемой закупки, и административного наказания в виде дисквалификации.

Пунктом 8.2.1 Раздела 8 Закупочной документации установлены требования к Участникам закупки (субподрядчикам/соисполнителям) о наличии сотрудников для выполнения работ не менее 8 чел., а именно:

3.1. Руководитель проектов – не менее 1-го человека;

3.2. Дизайнер – не менее 1-го человека;

3.3. Специалист (менеджер) по цифровым коммуникациям – не менее 1-го человека;

3.4. Специалист по информационным технологиям – не менее 1-го человека;

3.5. Копирайтер – не менее 1-го человека;

3.6. Специалист (менеджер) по работе с социальными сетями - не менее 1 человека;

3.7. Специалист по медиапланированию – не менее 1-го человека;

3.8. Социолог – не менее 1-го человека.

В соответствии с пунктом 8.2.2 раздела 8 Закупочной документации установлен перечень документов, подтверждающих соответствие Участника (субподрядчика/соисполнителя) требованиям, установленным п. 8.2., а именно:

1. Наличие информации об Участнике в едином реестре субъектов малого и среднего предпринимательства;

2. Информация о субподрядчике;

3. Копии трудовых книжек или трудовых /гражданско-правовых договоров, копии документов о профессиональном образовании, копии свидетельств (аттестатов) о повышении квалификации.

4. Копии договоров и актов выполненных работ/оказанных услуг.

Таким образом, участнику в составе заявки необходимо представить документы, которые подтверждают наличие в штате сотрудников, согласно перечню специалистов, указанному в пункте 8.2.1 Закупочной

документации.

На основании пункта 2.6.6 Закупочной документации по результатам анализа Заявок и проверки информации об Участниках, проведенных Организатором, Комиссия вправе отклонить Заявку в следующих случаях:

- отсутствия документов, определенных Документацией, а также их ненадлежащее оформление, предусмотренное к порядку заполнения документов Заявки, указанному в инструкциях о заполнении форм документов, определенных Документацией, а также в иных разделах Документации.

Комиссией установлено, что Заявителем в составе заявки в качестве подтверждения наличия специалистов представлены сведения и копии документов на 16 сотрудников.

В ходе изучения представленных Заявителем в составе заявки документов на сотрудников Комиссией установлено, что квалификация специалистов подтверждена у семи сотрудников.

В отношении сотрудника <.....> представлена копия трудовой книжки, а также копия диплома о высшем образовании по квалификации «Автоматизированные системы обработки информации и управления».

Вместе с тем, в трудовой книжке <.....> имеется запись о приеме на работу от 03.02.2015 в АО «КРОС» на должность специалиста. Также 15.04.2019 содержится запись о переводе на должность ведущего специалиста. При этом, иных документов подтверждающих квалификацию данного сотрудника в качестве специалиста по информационным технологиям, а именно копий трудового договора, гражданско-правового договора, а также иных документов, в которых указаны должностные обязанности <.....> в качестве специалиста по информационным технологиям в составе заявки не представлено.

В отношении сотрудника <.....> представлена копия трудовой книжки, а также копия диплома о высшем образовании по квалификации «Инженер-системотехник». При этом, иных документов подтверждающих квалификацию данного сотрудника в качестве специалиста по информационным технологиям, а именно копий трудового договора, гражданско-правового договора, а также иных документов, в которых указаны должностные обязанности <.....> в качестве специалиста по информационным технологиям в составе заявки не представлено.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о том, что представленные Заявителем в составе заявки копии документов на указанных

сотрудников не подтверждают квалификацию специалиста по информационным технологиям, что в свою очередь, не соответствует требованиям Закупочной документации, согласно которым в составе заявки необходимо представить документы, подтверждающие наличие специалиста по информационным технологиям.

В свою очередь, Заявителем не представлено доказательств, подтверждающих, что <.....> и <.....> осуществляют должностные обязанности в качестве специалистов по информационным технологиям.

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

В части отклонения заявки Заявителя за непредставление информации о субподрядчике, Комиссия отмечает следующее.

Так, пунктом 8.2.2 раздела 8 Закупочной документации в качестве документов, подтверждающих соответствие Участника (субподрядчика/соисполнителя) требованиям, установленным п. 8.2.1 необходимо, в том числе, представить информацию о субподрядчике (подпункт 2).

В соответствии с пунктом 5.7.1.6 Закупочной документации при наличии субподрядчиков (соисполнителей) – заполненные формы и документы (учредительные, финансовые и т.д.), подтверждающие соответствие субподрядчика (соисполнителя), предлагаемого Участником к выполнению договора, требованиям Документации (в соответствии с Formой 7.4.3. и п. 1.4., п.1.5. Документации).

Пунктом 7.3.3 Раздела 7 предусмотрена форма информации о субподрядчике.

Согласно пункту 2 Инструкции по заполнению формы, в случае отсутствия субподрядчиков, Участник должен указать в настоящей форме: «Субподрядчики не привлекаются, все работы/услуги выполняются собственными силами».

Таким образом, исходя из требования Закупочной документации участнику в составе заявки необходимо представить информацию о субподрядчике в соответствии с формой, установленной пунктом 7.3.3 Закупочной документации.

Комиссией установлено, что Заявителем в составе заявки не представлена информация о субподрядчике в соответствии с формой, установленной пунктом 7.3.3 Закупочной документации.

На заседании Комиссии Заявитель пояснил, что в соответствии с

требованиями пункта 5.7.1.6 Закупочной документации информация о субподрядчике предоставляется в случае наличия субподрядчиков. При этом, Заявитель не планировал привлекать для выполнения работ субподрядчиков.

Вместе с тем, Комиссия отмечает, что требование о предоставлении информации о субподрядчике установлена в качестве обязательного требования к участникам, в том числе в случае отсутствия субподрядчиков. Кроме того, в Закупочной документации предусмотрена инструкция по заполнению формы предоставления информации о субподрядчике, в соответствии с которой, в случае, если субподрядчики участником не привлекаются необходимо указать данные сведения по форме, предусмотренной пунктом 7.3.3 Закупочной документации.

В связи с чем, Комиссия приходит к выводу о том, что заявка Заявителя в данной части не соответствовала требованиям Закупочной документации.

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

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.

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 АО «КРОС» (ИНН: 7703146687; ОГРН: 1027700028729) на действия ПАО «МОЭК» (ИНН: 7709919968; ОГРН: 1127747295686) при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 08.11.2022 № НП/56718/22.

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