

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-10527/2023 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

15.08.2023

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 представителей «.....», «.....»,

рассмотрев жалобу «.....» (далее также — Заявитель) на действия «.....» (далее также — Заказчик) при проведении запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на оказание комплекса услуг по организации и проведению мероприятия: «Международный молодежный форум российских соотечественников» (Алтайский край, Армения) (реестровый № 32312604952, 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.

При этом в жалобе Заявителя содержалась ссылка на статью 17 Закона о защите конкуренции. На заседании Комиссии Заявитель отказался от рассмотрения жалобы в порядке статьи 17 Закона о защите конкуренции, выбрав порядок рассмотрения жалобы, предусмотренный статьей 18.1 Закона о защите конкуренции.

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.

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.

Комиссией установлено, что 21.07.2023 Заказчик на сайте Единой электронной торговой площадки (адрес в сети Интернет - <https://www.roseltorg.ru/>), а также на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (адрес в сети Интернет - <http://zakupki.gov.ru>) разместил информацию о проведении Закупки.

Начальная (максимальная) цена договора: 7 278 356,67 руб.

Комиссия установила, что Заявителем была подана заявка № 1119609.

Согласно пункту 7.1 протокола рассмотрения вторых частей заявок от 02.08.2023 № 2, комиссия Заказчика рассмотрела заявки участников процедуры на соответствие требованиям, установленным документацией, и приняла следующее решение в отношении заявки Заявителя (номер заявки 1119609): «Состав документов заявителя соответствует требованиям. Заявка коллективного участника не соответствует требованиям документации. Отсутствие в составе заявки указанных

в подпунктах 13 пункта 19 Информационной карты конкурсной документации документов не является основанием для признания заявки не соответствующим требованиям документации. В случае отсутствия в составе заявки указанных в подпунктах 13, пункта 19 Информационной карты документов, оценке подлежат только сведения в отношении лица, подающего заявку.».

Заявитель в своей жалобе выражает несогласие с тем, что сведения о других участниках коллективной заявки не подлежали оценке Заказчиком, поскольку, по мнению Заявителя, в составе коллективной заявки были приложены все требуемые документацией документы, в том числе указанные в подпункте 13 пункта 19 Информационной карты извещения.

Также Заявитель в обоснование своих доводов указывает, что ранее уже принимал участие в закупках Заказчика с аналогичными требованиями к коллективным участникам (извещения №№ 32312288946, 32211610932) и заявка Заявителя была признана соответствующей требованиям закупочной документации.

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 Федерального закона от 18.07.2011 г. N 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.

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.

Согласно части 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.

Пунктом 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках предусмотрено, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к участникам такой закупки.

При этом в силу части 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.

Пунктом 19 Информационной карты извещения установлены требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в запросе предложений, которые включают в себя, в том числе подпункт 13, согласно которому сведения и документы об участнике (в случае подачи коллективной заявки предоставляются по каждому члену коллективного участника):

Заявка коллективного участника подается с учетом следующих дополнительных требований:

а) заявка на участие в закупке подается лидером коллективного участника со ссылкой на то, что он представляет интересы всех лиц, входящих в состав коллективного участника;

б) в составе заявки на участие в закупке предоставляется соглашение (соглашение или нотариально заверенная копия соглашения) между лицами, являющимися членами коллективного участника; Лица, входящие в состав коллективного участника, заключают соглашение, соответствующее нормам Гражданского кодекса Российской Федерации и отвечающее следующим требованиям:

в) заявка на участие в закупке дополнительно включает сведения о распределении обязательств по исполнению договора между членами коллективного участника (в произвольной форме), при отсутствии распределения обязательств, вся ответственность за исполнение договора возлагается на лидера коллективного участника.

Заявка коллективного участника на участие в закупке должна включать документы, указанные в пункте 19 Информационной карты запроса предложений по каждому члену коллективного участника.

- в соглашении должно быть установлено согласие каждого лица на принятие обязательств по участию в закупке и исполнению договора;

- в соглашении должны быть четко определены права и обязанности сторон как в рамках участия в закупке, так и в рамках исполнения договора;

- в соглашении должны быть четко распределены обязательства по договору между членами коллективного участника;

- соглашением должен быть установлен лидер коллективного участника закупки, который в дальнейшем представляет интересы каждой из сторон, входящих в состав коллективного участника, во взаимоотношениях с заказчиком.

Отсутствие в составе заявки указанных в подпунктах 13 пункта 19 Информационной карты документов не является основанием для признания заявки не соответствующим требованиям документации.

В случае отсутствия в составе заявки указанных в подпунктах 13, пункта 19 Информационной карты документов, оценке подлежат только сведения в отношении лица, подающего заявку.

Аналогичные условия установлены в пункте 2.32 закупочной документации.

Изучив материалы заявки Заявителя, Комиссия установила, что Заявителем была подана заявка на участие в Закупке в составе консорциума, действующего на основании Соглашения коллективного участника от 28.07.2023 № 4-23, заключенного между «.....» ИНН: «.....» (Лидер консорциума), «.....» ИНН: «.....» (Партнер 1), «.....» ИНН: «.....» (Партнер 2).

Согласно пункту 2.20 Соглашения коллективного участника от 28.07.2023 № 4-23, распределение объема работ, услуг, подлежащих соответственно поставке, выполнению, в рамках заключенного с участником закупки договора, представлены в Приложении 1 к Соглашению.

При этом в Приложении 1 к Соглашению отсутствуют распределенные обязательства по договору между всеми членами коллективного участника, а именно, обязанности распределены только между двумя членами коллективной заявки - между Заявителем (Лидер коллективной заявки) и Партнером 1 («.....» ИНН: «.....»).

На вопрос Комиссии Заявитель пояснил, что обязанности Партнера 2 («.....» ИНН: «.....») заключаются в подаче заявки, предоставлении своих ресурсов и сведений по опыту, а также в разрешении финансовых вопросов.

При это Комиссия подчеркивает, что в Приложении 1 к Соглашению отсутствуют распределенные обязательства по договору с Партнером 2, озвученные на заседании Комиссии Заявителем.

Как было указано Комиссией ранее, подпунктом 13 пункта 19 Информационной карты извещения установлено, что заявка коллективного участника подается с учетом дополнительных требований, в том числе в соглашении коллективного участника должны быть четко определены права и обязанности сторон как в рамках участия в закупке, так и в рамках исполнения договора, так же должны быть четко распределены обязательства по договору между членами коллективного участника.

Таким образом, Комиссией установлено, что Заявитель в нарушение требований закупочной документации не представил в составе заявки сведений о распределенных обязательствах по договору между всеми членами коллективного участника.

В силу подпункта 13 пункта 19 Информационной карты извещения, в случае отсутствия в составе заявки указанных в подпунктах 13, пункта 19 Информационной карты документов, оценке подлежат только сведения в отношении лица, подающего заявку.

При таких обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу, что в данном случае оценке подлежали только сведения в отношении лица, подающего заявку, то есть Заявителя, а сведения о других участниках коллективного соглашения не подлежат оценке согласно Документации.

Доказательств обратного Заявителем не представлено, Комиссией не установлено.

Комиссия также отмечает, что указанные Заявителем в обоснование своих доводов ссылки на иные закупочные процедуры подлежат отклонению Комиссией Управления, поскольку жалоба рассматривается по конкретным фактическим обстоятельствам.

Комиссией также установлено, что на участие в Закупке подано 3 коллективные заявки, 2 из которых допущены к дальнейшему участию. При этом не учтены сведения о других участниках коллективной заявки по основанию отсутствия в составе заявки указанных в подпунктах 13 пункта 19 Информационной карты конкурсной документации документов только в отношении заявки Заявителя, что свидетельствует о том, что требования документации в указанной части участникам была ясна, не содержала в себе двоякого толкования и не вводила участников в заблуждение.

Комиссия 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.

В соответствии с пунктом 6 «Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Закона о закупках» принцип равноправия, в силу пункта 2 части 1 статьи 3 указанного закона, предполагает недопустимость предъявления различных требований к участникам закупки, находящимся в одинаковом положении, в отсутствие к тому причин объективного и разумного характера.

Комиссия, рассматривая жалобу Заявителя, исходит из необходимости оценки действий Заказчика на момент принятия соответствующего решения при оценке заявки Заявителя. В настоящем случае, Заказчик не принял к оценке сведения о других участниках коллективного соглашения Общества ввиду несоответствия требованиям Документации.

В связи с чем, Комиссия приходит к выводу, что вышеуказанные действия Заказчика не противоречат требованиям закупочной документации и Закону о закупках.

При этом Комиссия считает необходимым отметить, что в случае несогласия Заявителя с положениями документации, последний не был лишен возможности обжалования в установленном порядке в срок до окончания подачи заявок на участие.

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 действующего законодательства о Закупках, 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 необоснованности доводов жалобы.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу «.....» (ИНН: «.....»; ОГРН: «.....») на действия «.....» (ИНН: «.....»; ОГРН: «.....») при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 07.08.2023 № ЕИ/33472/23.

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