

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-8983/2021 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров
01.06.2021 г. Москва

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

Председательствующего Комиссии:

«...»;

членов Комиссии:

«...»;

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей ООО «МЕДИКАЛ СЕРВИС», АО «Почта России»,

рассмотрев жалобы ООО «Медикал Сервис» (далее - Заявитель) на действия АО «Почта России» (далее - Заказчик) при проведении Закупок в электронной форме (реестровые №№ 32110140765, 32110140705, 32110128410, 32110140822, 32110137512, 32110140782, 32110137970) (далее — Закупки),

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 поступили жалобы Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупок, мотивированные несогласием с положениями закупочной документации.

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.

Жалобы Заявителя отвечают требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках.

Вместе с тем жалобы Заявителя, в том числе содержат ссылки на нарушения Заказчиком статьи 17 Закона о защите конкуренции. Порядок рассмотрения указанных доводов установлен главой 9 Закона о защите конкуренции и не подлежит рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

В свою очередь, на заседании Комиссии, стороны пояснили, что возражают относительно рассмотрения жалоб в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Согласно доводам жалоб нарушение со стороны Заказчика при проведении закупочной процедуры выразилось в установлении Заказчиком требований к участникам закупки о наличии опыта исполнения договоров.

По мнению Заявителя указанные требования неправомерные, поскольку являются избыточными и искусственно ограничивают число потенциальных участников закупки.

Заказчик с доводами жалоб не согласился, представил письменные возражения.

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.

При закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки (пункт 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках).

Одной из целей Закона о закупках является удовлетворение потребностей заказчиков в удовлетворении нужд в товарах, работах, услугах, в том числе для целей коммерческого использования, с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств (ч. 1 ст. 1 Закона о закупках).

Поскольку доводы жалоб по Закупкам с реестровыми номерами №№ 32110140765, 32110140705, 32110128410, 32110140822, 32110140782, 32110137970 носят идентичный характер, Комиссия считает возможным рассмотреть дело на примере Закупки с реестровым номером 32110140765.

Так, Комиссией установлено, что 30.03.2021 Заказчик на сайте Единой электронной торговой площадки, а также на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (<http://zakupki.gov.ru>) (далее – ЕИС), разместил информацию о проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на Выполнение работ по капитальному ремонту ОПС 117342 нового формата категории Стандарт УФПС г. Москвы – АО «Почта России», расположенного по адресу: 117342, г. Москва, Введенского ул., дом 13 А. (реестровый № 32110140765) (далее – аукцион в электронной форме, процедура).

Пунктом 3.1 Информационной карты установление требования к участникам, в соответствии с которым требуется наличие у участника аукциона опыта исполнения не менее 2 (двух) договоров на выполнение одноименных работ, оказание одноименных услуг, установленных заказчиком в настоящей документации, стоимость исполненных обязательств по каждому из которых составляет не менее чем 20 (двадцать) процентов начальной (максимальной) цены договора, или опыт исполнения не менее 1 (одного) договора на выполнение одноименных работ, оказание одноименных услуг, стоимость исполненных обязательств по которому составляет не менее чем 50 (пятьдесят) процентов начальной (максимальной) цены договора.

Для целей данного требования учитывается исполнение за последние 2 (два) года по договорам, заключенным с участником аукциона в соответствии с Законом № 223-ФЗ и (или) Федеральным законом от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», и (или) Законом № 44-ФЗ.

Одноименными работами, услугами признается: в случае если в представленном участником закупки договоре не указан код ОКПД2 или указан код ОКПД2, который не соответствует предмету закупки, Заказчик руководствуется предметом представленного участником закупки договора при принятии решения об одноименности товаров, работ, услуг, включенных в предмет такого договора, с предметом закупки.

Соответствие участника перечисленным требованиям подтверждается путем предоставления информации и документов в соответствии с пунктом 3.4.2 Информационной карты.

Пункт 3.4.2 Информационной карты предусматривает в частности требования ко второй части заявок:

- реквизиты договора (заказчик, номер и дата);
- перечень выполняемых работ, оказываемых услуг.
- актов и/или документов, подтверждающих исполнение работ, услуг, составленных в рамках договора для финансовой отчетности, подписанный сторонами договора, содержащих следующие сведения:
- стоимость переданных и принятых заказчиком по договору работ, услуг.

Под исполненным договором понимается договор, по которому в составе заявки помимо копии такого договора представлены копии документов, подтверждающих полное исполнение договора (подписанные сторонами акты и/или иные отчетные документы, подтверждающие полное исполнение договора).

Комиссия обращает внимание, что рассматриваемое требование предъявлено на основании потребности Заказчика, который, в свою очередь, проводит закупочную процедуру в целях получения конечного результата - оказанных услуг в том виде, качестве, порядке и объеме, на который он обоснованно рассчитывал.

Соответственно, при определении будущего контрагента Заказчик не лишен возможности установления таких оценочных критериев, которые объективно будут выявлять участника, наиболее соответствующего всем требованиям Заказчика. При этом установленные Заказчиком критерии оценки не должны представлять преимущественного положения какому-либо конкретному субъекту, а равно не должны приводить к ограничению круга потенциальных участников.

Между тем необходимо отметить, что Заявителем не приведено доказательств, свидетельствующих о том, что оспариваемое им требование приводит к ограничению количества участников Закупки, а вся его позиция сводится к несогласию с установленным требованием и отсутствием императивного указания в Законе о закупках о возможности установления данного требования. Вместе с тем спорное требование предъявлено в соответствии с Положением о закупках, которое регламентирует закупочную деятельность Заказчика.

При этом в настоящий момент прийти к однозначному выводу, что указанное требование привело к ограничению конкуренции не представляется возможным.

Обратного Заявителем не доказано, а Комиссией не установлено.

Комиссия также отмечает, что само по себе включение в документацию условий и признаков, которые в конечном итоге приводят к исключению из числа участников лиц, не отвечающих этим условиям и признакам, не является ограничением доступа к участию в закупке и ограничением конкуренции, а представляет собой механизм выбора наиболее подходящего под требования Заказчика, в данном случае исполнителя.

При этом отсутствие у хозяйствующего субъекта необходимых условий для участия в Закупке не является доказательством, подтверждающим, что требования Заказчика привели к ограничению конкуренции. Каждый хозяйствующий субъект самостоятельно принимает решение об участии в закупочной процедуре, действия каждого из них влияют на результаты закупки, победителем которого определяется лучший из участников, то есть наиболее конкурентоспособный.

Комиссия также принимает во внимание, что установленное требование однозначно и администрируемое, а также предъявляется в равной степени ко всем участникам Закупки, в связи с чем Комиссия приходит к выводу о несостоятельности довода жалобы Заявителя в рассматриваемой части.

Кроме того, Комиссия отмечает, что положения действующего законодательства Российской Федерации не закрепляют перечень критериев допуска, которые могут быть применены при проведении закупки и не устанавливают обязательного для применения всеми заказчиками порядка проведения допуска заявок.

При таких обстоятельствах, действующее законодательство Российской Федерации предоставляет Заказчику право на самостоятельное определение критериев допуска заявок к участию в закупочной процедуре, такое право направлено на предоставление ему возможности выбора потенциального контрагента, наиболее полно отвечающего предъявляемым требованиям, а потому способного в наиболее короткие сроки обеспечить Заказчика необходимыми ему качественными товарами, работами или услугами.

Следовательно, Заказчик при осуществлении конкурентной процедуры наделен правом самостоятельного формирования критериев допуска заявок по критериям, определения их содержания, значимости, при условии, что такой порядок не повлечет за собой ограничение конкуренции.

Более того, все требования, установленные Заказчика в порядке оценки являются едиными для участников и непосредственно связаны с предметом проводимой процедуры.

Вместе с тем содержание жалоб не подтверждает нарушение со стороны Заказчика действующего законодательства Российской Федерации, а по существу сводится к несогласию Заявителя с установленным Заказчиком критерием допуска заявок.

Жалоба Заявителя относительно Закупки с реестровым номером № 32110137512 со ссылкой на то, что от участников не требуется предоставлять в заявках документы, подтверждающие наличие опыта исполнения договоров, поскольку в пункте 3.4.2 информационной карты, устанавливающего требования к составу вторых частей заявок, отсутствуют какие либо требования предоставить

документы, подтверждающие соответствие указанным требованиям, также признается Комиссией Управления необоснованной в связи со следующим.

В соответствии с пунктом 3.4.2 Информационной карты, вторая часть заявки на участие в аукционе должна содержать:

- фирменное наименование (наименование), сведения об организационно-правовой форме, о месте нахождения, почтовый адрес (для юридического лица), фамилия, имя, отчество, паспортные данные, сведения о месте жительства (для физического лица), номер контактного телефона, адрес электронной почты и номер факса (при их наличии), идентификационный номер налогоплательщика или, в соответствии с законодательством соответствующего иностранного государства, аналог идентификационного номера налогоплательщика (для иностранного лица);
- копии учредительных документов в действующей редакции (для юридических лиц);
- сведения о крупной сделке и сделке с заинтересованностью - копия решения об одобрении или о совершении крупной сделки/сделки с заинтересованностью;
- решение об одобрении или о совершении крупной сделки, если требование о необходимости наличия такого решения для совершения крупной сделки установлено законодательством Российской Федерации/законодательством иностранного государства, учредительными документами юридического лица и если для участника закупки заключение договора или предоставление обеспечения заявки на участие в закупке, обеспечения договора являются крупной сделкой;
- решение об одобрении или о совершении сделки с заинтересованностью, если требование о наличии такого одобрения установлено законодательством Российской Федерации, учредительными документами юридического лица и если для участника закупки выполнение договора или предоставление обеспечения заявки на участие в закупке, обеспечение договора является сделкой с заинтересованностью;
- либо сведения, что данная сделка для такого участника не является крупной сделкой/сделкой с заинтересованностью, что его организация не попадает под действие требования законодательства о необходимости наличия решения об одобрении или о совершении крупной сделки/сделки с заинтересованностью со ссылкой на соответствующие нормы законодательства.

- копии документов о государственной регистрации:

- для юридических лиц – копия выписки из единого государственного реестра юридических лиц (далее - выписка из ЕГРЮЛ);
- для индивидуальных предпринимателей: – копия выписки из единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей (далее - выписка ЕГРИП).

Выписка из ЕГРЮЛ или выписка из ЕГРИП должна быть получена не ранее чем за 6 месяцев (а если были изменения – то не ранее внесения таких изменений в соответствующий реестр) до дня официальной публикации извещения о проведении закупки; допускается предоставление указанных выписок, сформированных с помощью сайта <http://egrul.nalog.ru/#>;

- для иных физических лиц – копии документов, удостоверяющих личность;
- для иностранных лиц – копии документов о государственной регистрации в качестве субъекта гражданского права в соответствии с законодательством государства по месту нахождения, сопровождающиеся переводом на русский язык; в составе заявки, предоставляемой в бумажной форме, данные документы предоставляются легализованными (допускается апостилирование) с нотариально заверенным переводом на русский язык;

- копия документа, подтверждающего полномочия лица на подписание заявки на участие в закупке от имени участника закупки (документы, подтверждающие полномочия лица, выполняющего функции единоличного исполнительного органа (для юридического лица); если заявка на участие в закупке подписывается по доверенности, то в составе заявки также предоставляется такая доверенность). Если заявка на участие в закупке и (или) входящие в ее состав документы подписаны разными лицами, то документы, подтверждающие полномочия лица на подписание заявки и (или) входящих в ее состав документов, должны быть представлены на каждого подписавшего в соответствии с полномочиями;

- сведения о применении участником аукциона упрощенной системы налогообложения (для участников закупки, применяющих ее). Отсутствие в заявке участника аукциона указанных сведений не является основанием для отклонения такой заявки;
- декларация участника закупки в составе заявки на закупку (декларация может предоставляться по форме участника аукциона или в соответствии с рекомендуемой формой согласно Приложению № 1 к Информационной карте);
- о ненахождении участника закупки в процессе ликвидации (для юридического лица);
- об отсутствии в отношении участника закупки решения арбитражного суда о признании его несостоятельным (банкротом) и об открытии конкурсного производства;
- об отсутствии ареста имущества участника закупки, наложенного по решению суда, административного органа;
- о неприостановлении деятельности участника закупки;
- об отсутствии задолженности по начисленным налогам, сборам и иным обязательным платежам в бюджеты любого уровня или государственные внебюджетные фонды за прошедший календарный год, размер которой превышает двадцать пять процентов балансовой стоимости активов участника закупки по данным бухгалтерской отчетности за последний завершенный отчетный период

- об отсутствии вступивших в законную силу двух и более судебных решений о расторжении договоров с АО «Почта России» либо ФГУП «Почта России», двух и более не обжалованных в судебном порядке решений АО «Почта России» либо ФГУП «Почта России» об одностороннем отказе от исполнения договора в связи с существенным нарушением участником обязательств по ним за 2 (два) последних года до даты подачи заявки таким участником (либо отсутствии одного такого решения и одного такого отказа одновременно);
- об отсутствии у участника закупки - физического лица либо у руководителя, членов коллегиального исполнительного органа, лица, исполняющего функции единоличного исполнительного органа, или главного бухгалтера юридического лица - участника закупки судимости за преступления в сфере экономики и (или) преступления, предусмотренные статьями 289, 290, 291, 291.1 Уголовного кодекса Российской Федерации (за исключением лиц, у которых такая судимость погашена или снята), а также неприменение в отношении указанных физических 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;
- об отсутствии фактов привлечения к административной ответственности за совершение административного правонарушения, предусмотренного статьей 19.28 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в течение двух лет до момента подачи заявки на участие в закупке;
- об отсутствии между участником закупки и заказчиком конфликта интересов.;

- сведения из единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства, ведение которого осуществляется в соответствии с Федеральным законом «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации», содержащих информацию об участнике закупки, или декларация о соответствии участника закупки критериям отнесения к субъектам малого и среднего предпринимательства, установленным ст. 4 Федерального закона «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» по форме согласно Приложению № 2 к Информационной карте;

- копии разрешающих документов на осуществление видов деятельности, видов работ, требуемые для выполнения договора:

- копию выписки из реестра членов СРО по форме, которая утверждена Приказом Ростехнадзора от 04.03.2019 № 86 «Об утверждении формы выписки из реестра членов саморегулируемой организации». Выписка должна быть выдана не ранее чем за один месяц до даты окончания срока подачи заявок, который указан в извещении об открытом конкурсе в электронной форме;

Декларация участника закупки в составе заявки на участие в закупке о предоставлении увеличенного обеспечения исполнения договора (предоставляется по форме участника аукциона);

копии следующих документов:

- договоров, содержащих следующие сведения:

- реквизиты договора (заказчик, номер и дата);

- перечень выполняемых работ, оказываемых услуг;

- актов и/или документов, подтверждающих исполнение работ, услуг, составленных в рамках договора для финансовой отчетности, подписанных сторонами договора, содержащих следующие сведения:

- реквизиты договора (заказчик, номер и дата);

- стоимость переданных и принятых заказчиком по договору работ, услуг.

Таким образом, вопреки доводу Заявителя об обратном, в последнем абзаце пункта 3.4.2 Информационной карты предусмотрено требование о предоставлении документов, подтверждающих наличие опыта исполнения договоров, в частности договоров, содержащих следующие сведения: реквизиты договора (заказчик, номер и дата); перечень выполняемых работ, оказываемых услуг, актов и/или документов, подтверждающих исполнение работ, услуг, составленных в рамках договора для финансовой отчетности, подписанных сторонами договора, содержащих следующие сведения: реквизиты договора (заказчик, номер и дата); стоимость переданных и принятых заказчиком по договору работ, услуг.

В связи с изложенным, доводы жалобы не находят своего подтверждения.

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу, Комиссия Управления приходит к выводу о том, что установленные Заказчиком в закупочной документации требования могут рассматриваться как ограничение круга потенциальных участников закупки.

При этом Комиссия отмечает, что у Заказчика отсутствует необходимость обосновывать свои потребности.

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.

При таких обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу о необоснованности доводов жалобы Заявителя.

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 помимо субъективной оценки таких действий не представлено.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобы ООО «МЕДИКАЛ СЕРВИС» (ОГРН: 5147746295880, ИНН: 7725847083) на действия АО «Почта России» (ОГРН: 1197746000000, ИНН: 7724490000) при проведении Закупок необоснованными.
2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмом Московского УФАС России от 26.05.2021 № ЕО/30330/21.