

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-15820/2023 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

20.11.2023 г. Москва

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

Председательствующего:

<...>

при участии посредством видеоконференцсвязи представителя <...>

в отсутствие <...>, извещенного надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 14.11.2023 № НП/48511/23,

рассмотрев жалобу <...> (далее — Заказчик) при проведении ценового отбора в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на поставку специальной обуви для нужд УФПС Кировской области (закупочная процедура № RTS454-23043518300745, опубликована на официальном сайте <https://223.rts-tender.ru/supplier/auction/Trade/View.aspx?Id=2875859&sso=1&code=-5#1>, 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, перенаправленная письмом ФАС России от 13.11.2023 № 28/94609/23.

Рассмотрение жалобы проводилось в дистанционном режиме посредством видеоконференцсвязи.

Инструкция по подключению и использованию системы TrueConf размещена на официальном сайте Московского УФАС России по ссылке: <https://moscow.fas.gov.ru/page/17962>.

В адрес Московского УФАС России от Заявителя поступило ходатайство о рассмотрении жалобы в отсутствие представителей Заявителя (вх. от 20.11.2023 № 75177-ЭП/23).

Согласно части 16 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, рассмотрение жалобы по существу осуществляется комиссией антимонопольного органа. Неявка лиц, надлежащим образом уведомленных (уведомленных посредством направления антимонопольным органом уведомления, предусмотренного частью

11 настоящей статьи) о времени и месте рассмотрения жалобы по существу, не является препятствием для такого рассмотрения.

Таким образом, учитывая, что указанное лицо надлежащим образом извещено о способе рассмотрения жалобы заблаговременно, Комиссия Московского УФАС считает возможным провести дистанционное рассмотрение жалобы в отсутствие представителей Заявителя.

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, 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.

Комиссией установлено, что 11.10.2023 Заказчиком на официальном сайте ООО «РТС-тендер» была размещена информация о проведении Закупки.

Максимальная цена договора: 5 165 000,00 руб.

Дата начала срока подачи заявок: 12.10.2023.

Дата и время окончания срока подачи заявок: 19.10.2023 в 06:00.

Дата рассмотрения заявок: 24.10.2023.

Дата и время проведения аукциона: 25.10.2023 в 07:00.

Дата подведения итогов: 27.10.2023.

Комиссия установила, что Заявителем подана заявка № 4.

Согласно протоколу рассмотрения вторых частей заявок и подведения итогов от 27.10.2023 заявка Заявителя была отклонена, поскольку «Декларация, представленная участником, не содержит декларативного подтверждения:

- отсутствия ареста имущества участника закупки, наложенного по решению суда, административного органа;
- отсутствия вступивших в законную силу двух и более судебных решений о расторжении договоров с Обществом либо <...>, двух и более не обжалованных в судебном порядке решений Общества либо <...> об одностороннем отказе от исполнения договора в связи с существенным нарушением участником обязательств по ним за два последних года до даты подачи заявки таким участником (либо отсутствию одного такого решения и одного такого отказа одновременно).

Основание для отклонения: пункты 6.2., 8.10. части I документации; пункт 3.4.2 части II документации.».

Заявитель с отклонением заявки по данному основанию не согласился и указывает на полное соответствие поданной декларации требованиям части 19.1 статьи 3.4 Закона о закупках.

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 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.

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 пункту 1.4.3 документации Участник закупки должен соответствовать следующим требованиям:

- 1) быть зарегистрированным в качестве юридического лица в установленном в Российской Федерации порядке (для российских юридических лиц);
- 2) быть зарегистрированным в качестве индивидуального предпринимателя в установленном в Российской Федерации порядке (для российских индивидуальных предпринимателей);
- 3) быть зарегистрированным в качестве субъекта гражданского права в соответствии с законодательством государства по месту нахождения (для иностранных участников);
- 4) не находиться в процессе ликвидации (для юридического лица), не быть признанным по решению арбитражного суда несостоятельным (банкротом);
- 5) не являться организацией, на имущество которой наложен арест по решению суда, административного органа и (или) деятельность, которой приостановлена;
- 6) не являться организацией, у которой имеется задолженность 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 организации по данным бухгалтерской отчетности за последний завершенный отчетный период. Организация считается соответствующей установленному требованию в случае, если она обжалует наличие указанной задолженности в соответствии с законодательством Российской Федерации и решение по такой жалобе на день рассмотрения заявки на участие в закупке не принято;
- 7) отсутствие вступивших в законную силу двух и более судебных решений о расторжении договоров с Обществом либо <...>, двух и более не обжалованных в судебном порядке решений Общества либо <...> 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 отсутствие одного такого решения и одного такого отказа одновременно);
- 8) отсутствие 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;

9) участник закупки - юридическое лицо, которое в течение двух лет до момента подачи заявки на участие в закупке не было привлечено к административной ответственности за совершение административного правонарушения, предусмотренного статьей 19.28 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях;

10) отсутствие между участником закупки и Заказчиком конфликта интересов, под которым понимаются случаи, при которых руководитель Заказчика, член комиссии по осуществлению закупок состоят в браке с физическими лицами, являющимися выгодоприобретателями, единоличным исполнительным органом хозяйственного общества (директором, генеральным директором, управляющим, президентом и другими), членами коллегиального исполнительного органа хозяйственного общества, руководителем (директором, генеральным директором) учреждения или унитарного предприятия либо иными органами управления юридических лиц - участников закупки, с физическими лицами, в том числе зарегистрированными в качестве индивидуального предпринимателя, - участниками закупки либо являются близкими родственниками (родственниками по прямой восходящей и нисходящей линии (родителями и детьми, дедушкой, бабушкой и внуками), полнородными и неполнородными (имеющими общих отца или мать) братьями и сестрами), усыновителями или усыновленными указанных физических лиц. Под выгодоприобретателями для целей настоящей статьи понимаются физические лица, владеющие напрямую или косвенно (через юридическое лицо или через несколько юридических лиц) более чем десятью процентами голосующих акций хозяйственного общества либо долей, превышающей десять процентов в уставном капитале хозяйственного общества;

11) обладать специальной правоспособностью в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации (или законодательством государства, на территории которого будет использоваться поставляемая по договору продукция), связанной с осуществлением видов деятельности, предусмотренных договором, в том числе необходимыми лицензиями на выполнение работ или оказание услуг, в объеме выполняемых работ, услуг (если данное требование установлено в п. 3.1 Информационной карты);

12) отсутствие сведений об участнике закупки в реестрах недобросовестных лиц, в том числе:

- предусмотренном ст. 5 Закона № 223-ФЗ,

- предусмотренном ст. 104 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон № 44-ФЗ);

13) участник не должен являться лицом, в отношении которого в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации введены меры/запреты/ограничения в части заключения и(или) исполнения сделок с таким лицом, участия в закупках и иные;

14) соответствие требованиям раздела 12 Части I настоящей документации о закупке к коллективному участнику (в случае подачи заявки коллективным

участником);

15) соответствие условиям отнесения к субъектам малого и среднего предпринимательства в соответствии с законодательством Российской Федерации.

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

7) декларацию участника закупки в составе заявки на закупку (декларация может предоставляться по форме участника ценового отбора 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 Обществом либо <...>, двух и более не обжалованных в судебном порядке решений Общества либо <...> 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.

Изучив материалы заявки Заявителя, Комиссией установлено, что представленная декларация не содержит декларативного подтверждения:

- отсутствия ареста имущества участника закупки, наложенного по решению суда, административного органа;
- отсутствия вступивших в законную силу двух и более судебных решений о расторжении договоров с <...>, двух и более не обжалованных в судебном порядке решений Общества либо <...> об одностороннем отказе от исполнения договора в связи с существенным нарушением участником обязательств по ним за два последних года до даты подачи заявки таким участником (либо отсутствию одного такого решения и одного такого отказа одновременно).

При таких обстоятельствах Комиссия приходит к выводу, что фактически заявка Заявителя не соответствует требованиям Закупочной документации, а равно у Заказчика имелись правовые основания для отклонения заявки Заявителя.

В соответствии с пунктом 6.2.2 документации Участник закупки не допускается к участию в ценовом отборе в случае:

непредоставления документов, информации, сведений, предоставление которых предусмотрено извещением и(или) документацией, либо наличия в таких документах и информации недостоверных сведений о товарах, работах, услугах;

Согласно пункту 8.10.1 документации Заявка на участие в ценовом отборе признается не соответствующей требованиям, установленным настоящей документацией, и подлежит отклонению в случае:

- непредоставления документов, информации, сведений, предоставление которых предусмотрено извещением и(или) документацией, либо наличия в таких документах и информации недостоверных сведений об участнике закупки или о товарах, работах, услугах;
- несоответствия участника закупки требованиям, установленным в документации и(или) извещении;
- несоответствия заявки на участие в закупке требованиям документации и(или) извещения, оформление заявки с нарушением требований извещения и(или) документации, несоответствие предлагаемой продукции требованиям извещения и(или) документации;
- наличия иных оснований, предусмотренных Положением о закупке.

В связи с вышеизложенным, Комиссия считает решение Заказчика об отклонении заявки Заявителя правомерным, принятым в соответствии с требованиями Закона о закупках и Документации.

Доводы Заявителя о соответствии поданной декларации части 19.1 статьи 3.4 Закона о закупках Комиссия оценивает критически, поскольку фактически в указанном документе декларируется соответствие участника требованиям, установленным пунктами 3-5, 7-11 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе. В свою очередь оспариваемая Закупка проводилась в соответствии с Законом о закупках.

Кроме того на заседании Комиссии Заказчик пояснил, что закупка осуществлялась в соответствии с требованиями, предусмотренными Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд <...> (протокол от 07.08.2023 № 12-2023) (далее – Положение о закупке).

В соответствии с п. 10.5.1. Положения о закупке Заказчик с целью исполнения Постановления № 301 проводит неконкурентные закупки в соответствии с пп. «а» - «д» п. 3.2.1.2 ч. 3.2.1 ст. 3.2 настоящего Положения, а также неконкурентные закупки следующими способами: отбор предложений, сокращенный отбор предложений, **ценовой отбор**, сокращенный ценовой отбор.

Таким образом, оспариваемая Закупка является неконкурентной. В свою очередь статья 3.4 Закона о закупках регулирует особенности осуществления **конкурентной закупки** в электронной форме и функционирования электронной площадки для целей осуществления конкурентной закупки, участниками которой могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства.

В связи с изложенным, Комиссия отмечает, что в настоящем случае положения статьи 3.4 Закона о закупках не применяются.

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.

В свою очередь 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 необоснованности доводов жалобы.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу <...>при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 14.11.2023 № НП/48511/23.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его принятия.