

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-21128/2021 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров
09.12.2021 г. Москва

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

<... | >

при участии представителей от ФГБОУ ВО «МПГУ», ООО «Менора»,

рассмотрев жалобу ООО «Менора» (далее также — Заявитель) на действия ФГБОУ ВО «МПГУ» (далее также — Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме на право оказания услуг по комплексному обслуживанию помещений и прилегающей территории объектов ФГБОУ ВО «МПГУ» (реестровый №32110770508, далее — Закупка) (далее — Жалоба),

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, 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 требованиями пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о Закупках.

Согласно доводам жалобы, Заявитель обжалует непропорциональное отклонение заявки на участие в Закупке.

Заявку Заявителя отклонили по причине представления деклараций о соответствии участников открытого конкурса ООО «АЛСО ТРЕЙД» и ПК «ОШЭР» подписанные участником ООО «Менора».

В своей жалобе Заявитель пояснил, что он подавал заявку в качестве коллективного участника совместно с ООО «АЛСО ТРЕЙД» и ПК «ОШЭР».

Согласно Договору простого товарищества (далее — Договор) участник ООО «Менора» является лидером коллективного участника. Пункт 4.1 Договора содержит согласие на принятие обязательств по участию в закупке и исполнению договора.

Согласно пункту 4.1 Договора, в обязанности Лидера участников – ООО «Менора» входит представление интересов каждой из сторон, входящих в состав коллективного Участника, подписание и подача от имени товарищества заявки на участие в процедуре СБ-АСТ на право заключения договора на оказание услуг по комплексному обслуживанию помещений и прилегающей территории объектов ФГБУ ВО «МПГУ», реестровый номер извещения 321 10770508, в том числе подписание от имени товарищества договора, если товарищество будет признано победителем.

По мнению Заявителя, он, как лидер коллективного Участника имел право самостоятельно подписать декларации других участников, в связи с чем считает отклонение своей заявки непропорциональным.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, и на заседание Комиссии представил письменные возражения, а также иные истребованные антимонопольным органом документы.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссией установлено следующее.

Согласно части 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).

Из смысла требований части 1 статьи 2 Закона о закупках следует, что при установлении требований в документации заказчики руководствуются собственным Положением о закупках и самостоятельно устанавливают требования к участникам, которые не должны противоречить требованиям Конституции Российской Федерации, Гражданского кодекса Российской Федерации, Закону о закупках, других федеральных законов и иных нормативных правовых актов Российской Федерации.

В соответствии с частью 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.

Исходя из положений части 10 статьи 4 Закона о закупках, потребности Заказчика являются определяющим фактором при установлении им соответствующих требований.

Согласно Протоколу об утверждении результатов оценочной стадии рассмотрения заявок на участие в закупке от 19.11.2021 заявка Заявителя была отклонена по следующим основаниям:

«В составе коллективной заявки участника ООО «МЕНОРА», участником представлены Декларации о соответствии участников открытого конкурса в электронной форме, а именно на участников коллективной заявки ООО «АЛСО ТРЕЙД» и ПК «ОШЭР» подписаны участником ООО «МЕНОРА», что противоречит действующему законодательству. Что нарушает подп. «б», п. 4, ч. 12 Информационной карты «Порядок подачи заявок. Документы и сведения, входящие в состав заявки на участие в конкурсе (лоте)» и не соответствует подп. 8, п. 13.1, ч. 12 Положения о закупке, товаров, работ, услуг для нужд автономных учреждений, бюджетных учреждений, унитарных предприятий, подведомственных Министерству просвещения Российской Федерации, утв. 09.08.2021 г.».

Согласно п.9 «Информационной карты лота» установлено требование к участнику открытого конкурса:

- 1) быть правомочным заключать договор;
- 2) в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации обладать необходимыми лицензиями (свидетельствами, разрешениями) на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом заключаемого договора - требования не установлены;
- 3) в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации

обладать необходимыми сертификатами, санитарно-эпидемиологическими заключениями на товары, являющиеся предметом заключаемого договора;

4) не находиться в процессе ликвидации (для юридического лица) или быть признанным по решению арбитражного суда несостоятельным (банкротом), в отношении него не должно быть открыто конкурсное производство;

5) не являться организацией, на имущество которой наложен арест по решению суда, административного органа и (или) экономическая деятельность которого приостановлена;

6) не иметь 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. Участник закупки считается соответствующим установленному требованию в случае, если он обжалует наличие указанной задолженности в соответствии с законодательством Российской Федерации и решение по такой жалобе на день рассмотрения заявки на участие в процедуре закупки не принято;

7) обладать исключительными правами на объекты интеллектуальной собственности, если в связи с исполнением договора Заказчик приобретает права на такие результаты – требования не установлены;

8) сведения об участнике закупки, должны отсутствовать в предусмотренном Федеральным законом от 02 июля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» реестре недобросовестных поставщиков.

9) сведения об участнике закупки должны отсутствовать в предусмотренном Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» реестре недобросовестных поставщиков;

10) не иметь расторгнутых по инициативе Заказчика договоров за два года, предшествующих закупке.

При этом в данном пункте установлено, что в случае если на стороне участника закупки участвуют одновременно несколько лиц, каждое из данных лиц должно соответствовать указанным требованиям в настоящем пункте.

Согласно п.12 Информационной карты открытого конкурса «Порядок подачи заявок. Документы и сведения, входящие в состав заявки на участие в конкурсе (лоте)» Установлено, что вторая часть заявки на участие в конкурсе в электронной форме должна содержать сведения о данном участнике конкурса, информацию о его соответствии требованиям, в том числе квалификационным (если они установлены в конкурсной документации), об окончательном предложении участника конкурса в электронной форме и об иных условиях исполнения договора.

Вторая часть заявки оформляется в соответствии с Частью 1 «Общие условия проведения открытого конкурса» и формами, предусмотренными Разделом III

«Образцы форм для заполнения участниками закупки» настоящей документации открытого конкурса и должна содержать: для юридического и физического лица, в том числе индивидуального предпринимателя:

1. Заполненную форму заявки на участие в конкурсе в соответствии с требованиями конкурсной документации (Форма 1 Раздела III документации);
2. Сведения и документы об участнике закупки, подавшем такую заявку.
3. Квалификация участников закупки, в том числе наличие у них финансовых ресурсов, оборудования и других материальных ресурсов, принадлежащих им на праве собственности или на ином законном основании, опыта работы, связанного с предметом контракта, и деловой репутации, специалистов и иных работников определённого уровня квалификации.
4. Документы или копии документов, подтверждающих соответствие участника закупки установленным требованиям и условиям допуска к участию в конкурсе:
 - а) Документы, подтверждающие внесение денежных средств, в качестве обеспечения заявки на участие в конкурсе, в случае, если в конкурсной документации содержится указание на требование обеспечения такой заявки (платежное поручение, подтверждающее перечисление денежных средств, в качестве обеспечения заявки на участие в конкурсе, или копия такого поручения) или банковская гарантия, оформленная в соответствии с действующим законодательством РФ;
 - б) Декларация соответствия п. 9 Части II. «Информационная карта конкурса». Требование распространяется на всех лиц, выступающих на стороне одного участника закупки;
 - в) Отсканированную выписку из реестра СМП (или указать с применением аппаратно-технических средств при подаче заявки).

Заказчик на заседании Комиссии пояснил, что поскольку декларации должны были быть подписаны лицами, указанными в декларациях, то отсутствие подписей и печатей на декларациях, указанных в них организаций, свидетельствуют об отсутствии требуемых деклараций.

Комиссия отмечает, что согласно части 2 статьи 182 не являются представителями лица, действующие хотя и в чужих интересах, но от собственного имени, лица, лишь передающие выраженную в надлежащей форме волю другого лица, а также лица, уполномоченные на вступление в переговоры относительно возможных в будущем сделок.

Пунктом п.13.1 ч.12 Положения о закупках предусмотрено, что если заявка на участие подаётся группой лиц, то она подаётся Лидером коллективного участника, который представляет интересы всех лиц коллективного участника, однако Договор простого товарищества Заявителя не устанавливает за Лидером право на подписание документов от имени остальных участников.

Кроме того, Декларация является дополнительным самостоятельным документом, который требуется Заказчику в отношении всех лиц участвующих на стороне коллективного участника, равно как и Учредительные документы, решение о

согласии на совершении крупной сделки, выписка из ЕГРЮЛ, справка из налоговой инспекции, поскольку данное требование установлено в конкурсной документации для каждого из группы лиц коллективного участника закупки.

Таким образом, при подачи заявки в качестве коллективного участника каждый член коллективного участника обязан был представить Декларации, подписанные самими участниками.

В этой связи у Комиссии отсутствуют правовые основания к выявлению в действиях Заказчика нарушения требований действующего законодательства Российской Федерации о закупках, поскольку последний действовал в строгом соответствии с требованиями собственной Документации, которая не была оспорена Заявителями ни в административном, ни в судебном порядке.

Кроме того, Заявитель конклюдентно согласился (п. 1 ст. 8 ГК РФ) на все условия Закупочной документации в момент подачи им заявок на участие в Закупке.

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 жалобы Заявителя.

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 действующего законодательства Российской Федерации в сфере закупок, 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 жалобы Заявителя.

Руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Менора» (ИНН: 7721754504, ОГРН: 1127746245032) на действия ФГБОУ ВО «МПГУ» (ИНН: 7704077771, ОГРН: 1027700215344) при проведении Закупки необоснованной.

2. Снять ограничения, наложенные письмами Московского УФАС России от 29.11.2021 № ЕО/72403/21, от 07.12.2021 № НП/74697/21.

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