

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-5188/2023 о нарушении
процедуры торгов и порядка заключения договоров

26.04.2023

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 ПАО «Россети Центр»,

в отсутствие представителей ООО «Монолитстройсервис», извещенных надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 19.04.02023 № НП/16957/23,

рассмотрев жалобу ООО «Монолитстройсервис» (далее — Заявитель) на действия ПАО «Россети Центр» (далее — Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на оказание услуг по уборке служебных, производственных помещений, прилегающих территорий для нужд ПАО «Россети Центр» (филиала «Ярэнерго») (реестровый № 32312107138) (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.

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>.

Заявлений о невозможности подключения к сеансу в назначенное время, а также возражений относительно рассмотрения жалобы посредством видеоконференцсвязи от Заявителя, которому направлялось уведомление о принятии жалобы к рассмотрению, в Управление не поступало.

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

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.

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.

Заявитель в своей жалобе выражает несогласие с решением закупочной комиссии об отклонении заявки, поскольку представленные в составе заявки документы полностью соответствуют требованиям, установленным в Закупочной документации.

Представитель Заказчика с доводами жалобы не согласился, представил 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. 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.

При организации и проведении Закупки Организатор и Заказчики руководствуются Федеральным законом от 18.07.2011 N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), Единым стандартом закупок ПАО «Россети» (Положение о закупке) и иными нормативными правовыми актами, регуливающими закупки товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц.

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.

Как следует из материал дела, 09.02.2023 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 конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на оказание услуг по уборке служебных, производственных помещений, прилегающих территорий для нужд ПАО «Россети Центр» (филиала «Ярэнерго») (реестровый № 32312107138) (далее – конкурс, процедура).

Согласно Протоколу очного заседания Конкурсной комиссии по рассмотрению вторых частей заявок участников от 11.04.2023 № 0033-ИА-23-2 «на основании подпункта (б) пункта 6.2.4, пункта 3.6.14, пункта 3.1.1 и пункта 3.5.13 части I документации о закупке принято решение отклонить заявку Коллективного участника в составе: ООО «Монолитстройсервис», ИНН 7728881702, КПП 772401001, адрес: 115516, г. Москва, ул. Промышленная, д. 10, помещ. ХХХ, этаж 4, комн. 29, Член Коллективного участника - ООО «Актив Групп», ИНН 2310110840, КПП 784101001, адрес: 181187, г. Санкт-Петербург, ул. Гагаринская, д. 16, литер А, помещ. 1Н, поскольку заявка не отвечает требованиям документации о закупке:

- в части непредоставления документа, предусмотренного пунктом 3.6.11 части I документации о закупке (не предоставлены документы, подтверждающие полномочия лица, подписавшего Независимую гарантию от имени гаранта);

- поскольку в заявке предоставлены противоречивые сведения:

Договор о совместной деятельности от 16.02.2023 г.

п. 3.1 Товарищ 1* дает свое согласие совершать следующие действия:

- ...Все работы по договору выполняются Товарищем 1, если не поступило пожелание Заказчика об изменении данной схемы.

*Товарищ 1 - ООО «Монолитстройсервис»;

Товарищ 2 – ООО «Актив Групп»

п. 22 ООО «Монолитстрой сервис» оказывает 80% услуг по уборке служебных, производственных помещений, прилегающих территорий для нужд ПАО Россети Центр»

ООО «Актив Групп» оказывает 20% услуг по уборке служебных, производственных помещений, прилегающих территорий для нужд ПАО Россети Центр»

В соответствии с пунктом 3.1.1 Закупочной документации предполагается, что участник закупки изучит все инструкции, формы, условия, технические условия и другую информацию, содержащуюся в документации о закупке, а также

разъяснения извещения о закупке и/или документации о закупке в случае их наличия. Никакие претензии Организатору закупки не будут приниматься на том основании, что участник закупки не понимал какие-либо вопросы. Неполное представление информации, запрашиваемой в документации о закупке, предоставление недостоверной (противоречивой) информации или же подача заявки, не отвечающей требованиям документации о закупке является основанием для признания заявки не соответствующей требованиям документации о закупке и отклонения участника от участия в закупке.

На основании подпункта «б» пункта 6.2.4 Закупочной документации закупочная комиссия отклоняет заявку участника в случаях, если заявка участника не соответствует требованиям, установленным документацией о закупке, в том числе к продукции, работам, услугам, форме, составу, порядку оформления необходимых сведений и документов, а также в случае не предоставления участником закупки обеспечения заявки (если такое требование установлено документацией о закупке).

Относительно основания отклонения заявки Заявителя за непредставлении документов, подтверждающих полномочия лица, подписавшего независимую гарантию от имени гаранта, Комиссией установлено следующее.

Так, пунктом 21 Информационной карты установлены требования к обеспечению заявок на участие в закупке, а также размер обеспечения заявок на участие в закупке, срок и порядок внесения денежных средств в качестве обеспечения такой заявки, условия независимой гарантии:

«Обеспечение заявок на участие в закупке предусмотрено в размере 2% от начальной (максимальной) цены договора, что составляет 374 723 рубля 76 копеек РФ, НДС не облагается.

Срок предоставления обеспечения заявки на участие в закупке: обеспечение заявки представляется не позднее срока окончания подачи заявок. Срок подачи заявок на участие в закупке, установлен в п. 8 части IV «ИНФОРМАЦИОННАЯ КАРТА ЗАКУПКИ»

Порядок предоставления независимой гарантии: копия независимой гарантии размещается Участником в соответствующем разделе на электронно-торговой площадке.».

В соответствии с пунктом 3.6.11 Закупочной документации вместе с гарантией участник представляет документы, подтверждающие полномочия лица, подписавшего гарантию от имени гаранта: доверенность на лицо, подписавшее гарантию, а также решение о назначении на должность или приказ о назначении на должность лица, выдавшего доверенность. Если гарантия подписана от имени гаранта лицом, действующим на основании устава (учредительных документов), должны быть представлены решение о назначении лица на должность или приказ о назначении на должность.

На основании пункта 3.6.14 Закупочной документации несоответствие независимой гарантии, предоставленной участником закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства, установленным в документации и действующих законодательных актах требованиям, является причиной отклонения Заявки.

Комиссией установлено, что Заявителем в составе заявки в качестве обеспечения заявки представлена независимая гарантия от 16.02.2023 № 1098019, выданная ПАО «МТС-банк», подписанная главным менеджером по сопровождению операций с банковскими гарантиями Отдела поддержки кредитования Стрима развития рискованных продуктов Кластера малого бизнеса Капановой Д.Г.

На заседании Комиссии Заказчик пояснил, что условие конкурсной документации о предоставлении документа, подтверждающего полномочия лица, подписавшего независимую гарантию направлено на нивелирование предпринимательских рисков и уменьшение негативных последствий для заказчика, связанных с возможностью признания независимой гарантии недействительной в связи с её подписанием неуполномоченным лицом.

В свою очередь, Заявитель на заседание Комиссии не явился, доказательств соответствия заявки в указанной части не представил.

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

Относительно основания отклонения за представление в составе заявки противоречивых сведений в договоре о совместной деятельности от 16.02.2023, Комиссией установлено следующее.

Так, пунктом 1.4.1 Закупочной документации установлено, что участником закупки может быть любое юридическое лицо, физическое лицо (в том числе индивидуальный предприниматель) независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала, выступающих как самостоятельно, так и на стороне одного участника закупки. Участник закупки/лидер коллективного участника должен быть зарегистрирован на соответствующей ЭТП в качестве участника ЭТП, а также в качестве Участника проводимой закупки.

В соответствии с подпунктом «с» коллективный Участник (группа лиц) готовит Заявку с учетом следующих дополнительных требований:

в состав Заявки дополнительно включается копия соглашения между членами коллективного Участника. Соглашение должно удовлетворять следующим требованиям: в соглашении должны быть четко определены права и обязанности сторон как в рамках участия в закупке, так и в рамках исполнения Договора; в соглашении должно быть приведено четкое распределение объемов в процентном выражении от стоимости заключаемого Договора (при этом стоимость заключаемого Договора не указывается) и сроков выполнения работ между членами коллективного Участника; в соглашении должен быть определен лидер, который в дальнейшем представляет интересы каждого члена коллективного Участника во взаимоотношениях с Организатором и Заказчиком; в соглашении должна быть установлена субсидиарная ответственность каждого члена коллективного участника по обязательствам, связанным с участием в закупке, и солидарная ответственность за своевременное и полное исполнение Договора; соглашением должно быть предусмотрено, что все операции по выполнению Договора в целом, включая платежи, совершаются исключительно с лидером,

однако, по желанию Заказчика или по его инициативе, данная схема может быть изменена; срок действия соглашения должен быть не менее, чем срок действия Договора; соглашение не должно изменяться без одобрения Организатора и Заказчика.

На основании пункта 3.1.1 Закупочной документации неполное представление информации, запрашиваемой в документации о закупке, предоставление недостоверной (противоречивой) информации или же подача заявки, не отвечающей требованиям документации о закупке является основанием для признания заявки не соответствующей требованиям документации о закупке и отклонения участника от участия в закупке.

В тоже время в соответствии с пунктом 3.5.13 Закупочной документации в случае установления недостоверности и (или) противоречивости сведений, содержащихся в документах, представленных участником закупки в составе заявки на участие в закупке, получения сведений о проведении ликвидации участника закупки юридического лица или принятия арбитражным судом решения о признании участника закупки – юридического лица, индивидуального предпринимателя банкротом и об открытии конкурсного производства, сведений о приостановлении деятельности такого участника в порядке, предусмотренном Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях, сведений о наличии у такого участника 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 такого участника по данным бухгалтерской отчетности за последний завершенный отчетный период, при условии, что участник закупки не обжалует наличие указанной задолженности в соответствии с законодательством Российской Федерации, Заказчик, комиссия вправе отстранить такого участника от участия в конкурентной закупке на любом этапе ее проведения.

Комиссией установлено, что Заявителем в составе заявки представлен договор о совместной деятельности с целью извлечения прибыли от 16.02.2023, согласно которому «Общество с ограниченной ответственностью «Монолитстройсервис», именуемое в дальнейшем «Товарищ 1», в лице генерального директора Фалина Анастасия Владимировна, действующей на основании Устава и

Общество с ограниченной ответственностью «Актив Групп», именуемое в дальнейшем «Товарищ 2», в лице генерального директора Тамазяна Марата Вагинаковича, действующего на основании Устава, совместно именуемые «Стороны», а по отдельности «Товарищ 1», «Товарищ 2», заключили настоящий Договор на следующих условиях, в соответствии с законодательством Российской Федерации.».

При этом, пунктом 3.1 Договора предусмотрено, что «Все работы по договору выполняются Товарищем 1, если не поступило пожелание Заказчика об изменении данной схемы.», что противоречит пункту 22 Договора, в котором указано следующее распределение объема работ.

«- ООО «Монолитстройсервис» оказывает 80% услуг по уборке служебных, производственных помещений, прилегающих территорий для нужд ПАО «Россети Центр» (филиала «Ярэнерго»)

- ООО «Актив Групп» оказывает 20% услуг по уборке служебных, производственных помещений, прилегающих территорий для нужд ПАО «Россети Центр» (филиала «Ярэнерго»).».

Таким образом, условия п. 3.1. Договора от 16.02.2023 и плана распределения объемов, представленные в составе заявки коллективного участника, противоречат п. 22 Договора.

При этом, Заявитель на заседание Комиссии не явился, доказательств соответствия заявки в указанной части требованиям Закупочной документации не представил.

При таких обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу о том, что представленный Заявителем в составе коллективной заявки договор о совместной деятельности от 16.02.2023 не соответствовал требованиям, установленным Закупочной документацией, а равно у Заказчика имелись основания для отклонения заявки Заявителя.

В соответствии с пунктом 1.1.5 Закупочной документации заявка участника закупки, поданная участником в соответствии с установленными требованиями, имеет правовой статус оферты и будет рассматриваться Организатором в соответствии с этим.

Комиссия считает необходимым отметить, что в силу статьи 8 ГК РФ Заявитель, подавая заявку на участие в Закупке, конклюдентно согласился с условиями проведения конкурентной процедуры, в том числе в части требований о порядке представления технического предложения участника, а равно принял на себя риски по отклонению заявки в случае несоблюдения таких требований.

В этой связи у Комиссии также отсутствуют правовые основания к выявлению в действиях Заказчика нарушения требований действующего законодательства о закупках, поскольку последний действовал в строгом соответствии с требованиями собственной Закупочной документации, которая не была оспорена Заявителем в административном порядке и с условиями которой Заявитель согласился при подаче заявки на участие в процедуре.

В силу части 6 статьи 3 Закона о закупках заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. 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.

При этом, как было установлено Комиссией Управления, Заявителем не были соблюдены требования к заявке, установленные Закупочной документацией, в связи с чем у Заказчика имелись правовые основания для отклонения такой заявки от дальнейшего участия в Закупке.

Комиссия также принимает во внимание, что на участие в Закупке подано 5 заявок, 2 из которых допущены к дальнейшему участию, при этом по указанным основаниям отклонен только Заявитель, что свидетельствует о том, что документация участникам ясна, не содержала в себе двоякого толкования и не вводила в заблуждение. Напротив, допуск заявки такого участника, при наличии 4 заявок, оформленных в полном соответствии с требованиями документации являлось бы предоставлением преимущества такому лицу перед другими участниками, что недопустимо в силу пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

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 ООО «Монолитстройсервис» (ИНН: 7728881702; ОГРН: 1147746691344) на действия ПАО «Россети Центр» (ИНН: 6901067107; ОГРН: 1046900099498) при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения, наложенное письмом Московского УФАС России от 19.04.2023 № НП/16957/23.

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