

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-3028/2024 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

12.03.2024 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 ООО «Сити Сервис» в лице «...», «...», АО «СберТех» в лице «...», ООО «Атлант М» в лице «...», «...»;

в отсутствие АО «Сбербанк – АСТ», извещенного надлежащим образом о дате, времени, месте рассмотрения дела письмом Московского УФАС России от 06.03.2024 № НП/8824/24,

рассмотрев жалобу ООО «Сити Сервис» (далее — Заявитель) на действия АО «СберТех» (далее — Заказчик) при проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по комплексной уборке и содержанию офисных помещений, расположенных на Объекте АО «СберТех» г. Москва, Новоданиловская наб., дом 10, корпус 1 (реестровый № 32413201921, 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.

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.

Жалоба Заявителя отвечает требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках.

Согласно доводам жалобы заявка Заявителя при проведении Закупки отклонена Заказчиком неправомерно, поскольку заявка полностью соответствовала требованиям Закупочной документации.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения и материалы, истребованные 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. № 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 проведении Закупки Заказчик руководствовался нормами Закона о закупках и Положения о закупках АО «СберТех», утвержденного решением Совета директоров АО «СберТех» протоколом № 164-ЗГ от 22.03.2023г. (далее – Положение о закупке).

Как следует из материалов дела, Заказчиком 22.01.2024 в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 06.03.2022 № 301 «Об основаниях неразмещения в единой информационной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд сведений о закупках товаров, работ, услуг, информации о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), с которыми заключены договоры» на официальном сайте Оператора ЭТП (<http://utp.sberbank-ast.ru>) размещена информация о проведении адресного запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по комплексной уборке и содержанию офисных помещений, расположенных на Объекте АО «СберТех» г. Москва, Новоданиловская наб., дом 10, корпус 1 (реестровый № 32413201921, СберТех2024-0001(ЗПА)).

Согласно протоколу от 27.02.2024 № 1152-З «в соответствии с Положением о закупках АО «СберТех» заявка № 2276 (Заявитель) подлежит отклонению в соответствии с пунктами 6.1.9., 6.1.10., поскольку Участник не соответствует обязательным требованиям: в отношении Участника на исполнении в СОСП по г. Санкт-Петербургу находится исполнительное производство № 123035/23/98078, возбужденное на основании акта МИФНС № 21 по г. Санкт-Петербургу о взыскании налогов и сборов, включая пени, в размере 139 582 818, 18 руб., что составляет более 25% балансовой стоимости активов Участника Закупки по данным бухгалтерской отчетности за последний отчетный период. В рамках исполнительного производства судебным приставом-исполнителем вынесены постановления о наложении ареста на денежные средства Участника, находящиеся в банках и иных кредитных организациях, о наложении запрета на регистрационные действия в отношении транспортных средств».

Комиссия отмечает, что пунктом 4.1.1 Закупочной документации установлено, что заявка участника должна состоять из 2 (Двух) частей.

Вместе с тем вторая часть заявки оформляется участником в виде отдельных групп документов в соответствии с пунктом 4.1 и пунктом 4.2. приложения № 3 к Закупочной документации.

В частности, группа 2: «Общие документы» включает в себя справку, подписанную уполномоченным лицом участника, подтверждающую, что участник не находится в

процессе реорганизации, ликвидации (прекращения деятельности – для ИП) или отсутствии решения арбитражного суда о признании банкротства, а также, подтверждающую, что отсутствию решения суда, административного органа о наложении ареста на имущество участника не наложен арест, стоимость которого составляет двадцать пять процентов балансовой стоимости активов и более, и его экономическая деятельность, не приостановлена, а также бухгалтерскую отчетность участника на последнюю отчетную дату, включая копию бухгалтерского баланса (ф.№1), отчет о финансовых результатах (ф.№2), отчет об изменении капитала (ф.№3), отчет о движении денежных средств (ф.№4), пояснения к бухгалтерскому балансу и отчету о финансовых результатах.

При этом все указанные документы (их копии) должны быть заверены уполномоченным лицом и главным бухгалтером организации, и печатью участника, при наличии таковой. В случае невозможности предоставления указанных документов, необходимо предоставить пояснительную записку с обоснованием такой невозможности, заверенную подписью уполномоченного лица Участника и его печатью, при наличии таковой.

Также в соответствии с пунктами 1.1, 1.2. приложения № 3 к Закупочной документации (Требования к содержанию Заявки (предложения) Участника, в том числе Коллективного участника и порядок проведения закупочной процедуры) к участию в закупочной процедуре приглашаются: любое юридическое лицо или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала либо любое физическое лицо или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, в том числе индивидуальный предприниматель или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки, (далее – Участники) которые соответствуют обязательным требованиям, предъявляемым в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставки Продукции, являющейся предметом Закупки, требованиям, установленным Положением о закупках и требованиям, установленным в настоящей Документации.

Вместе с тем Комиссия обращает внимание, что пунктом 6.1 Положения о закупке установлены обязательные требования к участникам закупочных процедур, в частности:

6.1.9. отсутствие решения суда, административного органа о наложении ареста на имущество Участника (отсутствие возбужденного исполнительного производства о наложении ареста), стоимость которого составляет двадцать пять процентов балансовой стоимости активов и более;

6.1.10. отсутствие у Участника недоимки по налогам, сборам, задолженности по иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы РФ (за исключением сумм, на которые предоставлены отсрочка, рассрочка, инвестиционный налоговый кредит в соответствии с законодательством РФ о налогах и сборах, которые реструктурированы в соответствии с законодательством РФ, по которым имеется вступившее в законную силу решение суда о признании обязанности заявителя по уплате этих сумм исполненной или которые признаны безнадежными к взысканию в соответствии с законодательством РФ о налогах и сборах) за прошедший календарный год, размер которых превышает двадцать пять процентов

балансовой стоимости активов Участника Закупки, по данным бухгалтерской отчетности за последний отчетный период.

В свою очередь, согласно позиции Заказчика в банке данных исполнительных производств, размещенном на сайте Федеральной службы судебных приставов (<https://fssp.gov.ru/iss/ip>) в отношении Заявителя на исполнении в СОСП по г. Санкт-Петербургу находится исполнительное производство № 123035/23/98078-ИП, возбужденное на основании акта МИФНС № 21 по Санкт-Петербургу от 29.09.2023 № 438 о взыскании налогов и сборов, включая пени, на сумму 139 582 818,18 руб.

Заказчик пояснил, что указанное исполнительное производство судебным приставом-исполнителем СОСП по г. Санкт-Петербургу не окончено и не прекращено, имеющаяся задолженность Заявителем не погашена.

Также Заказчик указал, что в настоящее время в Арбитражном суде Санкт-Петербурга и Ленинградской области рассматривается заявление Заявителя о признании недействительным решения МИФНС № 21 по Санкт-Петербургу о взыскании с Заявителя задолженности по налогам и сборам, включая недоимки, пени, штрафы в размере 162 348 525,36 руб.

Согласно Определению Арбитражного суда Санкт-Петербурга и Ленинградской области от 11.10.2023 по делу № А56-73015/2023 взыскание с Заявителя имеющейся задолженности производится Федеральной службой судебных приставов по Постановлению от 03.10.2023 № 98078/23/367510 о возбуждении исполнительного производства № 123035/23/98078-ИП, Постановлениям о наложении ареста на ДС, находящиеся в банке или иной кредитной организации от 03.10.2023, от 05.10.2023, Постановлению о запрете на регистрационные действия в отношении транспортных средств от 05.10.2023 № 98078/23/382021.

Между тем, Заявитель в своей жалобе указывает, что определением Арбитражного суда города Санкт-Петербурга и Ленинградской области по делу № А56-73015/2023 от 11.10.2023 исполнительное производство № 123035/23/98078-ИП от 03.10.2023 в отношении Заявителя приостановлено с 27.10.2023 до устранения обстоятельств, послуживших основанием для приостановления исполнительного производства, по причине оспаривания исполнительного документа или судебного акта, на основании которого выдан исполнительный документ.

Решение МИФНС № 21 по Санкт-Петербургу от 12.10.2022 № 03-18/18, на основании которого было возбуждено исполнительное производство, в настоящий момент оспаривается Заявителем как незаконное и необоснованное.

Относительно данной позиции Заказчик пояснил, что определением Арбитражного суда города Санкт-Петербурга и Ленинградской области от 11.10.2023 приостановлено действие решения МИФНС № 21 по Санкт-Петербургу от 12.10.2022 № 03-18/18 о привлечении Заявителя к ответственности за совершение налогового правонарушения, в то время как исполнительное производство № 123035/23/98078-ИП было возбуждено на основании акта МИФНС № 21 по Санкт-Петербургу от 29.09.2023 № 438, действие которого указанным Определением Арбитражного суда не приостанавливалось.

То есть, по мнению Заказчика, приостановление действия решения МИФНС № 21 по Санкт-Петербургу от 12.10.2022 № 03-18/18 не отменяет акт МИФНС № 21 по Санкт-

Петербургу от 29.09.2023 № 438, на основании которого возбуждено исполнительное производство № 123035/23/98078-ИП, подтверждающее имеющуюся у Заявителя задолженность по налогам и сборам.

Вместе с тем относительно отклонения заявки Заявителя за несоответствие требованиям, установленного пунктом 6.1.10 Положения о закупке Комиссия считает необходимым отметить следующее.

Как было ранее установлено, в соответствии с данным пунктом у участника должны отсутствовать недоимки по налогам, сборам, задолженности по иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы РФ за прошедший календарный год, размер которых превышает двадцать пять процентов балансовой стоимости активов Участника Закупки, по данным бухгалтерской отчетности за последний отчетный период.

На заседании Комиссии Заявитель пояснил, что исполнительное производство № 123035/23/98078 возбуждено на основании акта МИФНС № 21 по г. Санкт-Петербургу о взыскании налогов и сборов, включая пени, в размере 139 582 818, 18 руб. по результатам выездной налоговой проверки за период 2017-2019 гг., тогда как требование Положения о закупке об отсутствии задолженности распространяются на предшествующий дате начала подачи заявок календарный год – 2023 г.

При этом Комиссия обращает внимание, что Заказчиком не представлено какой-либо подтверждающей информации о наличии задолженности именно за 2023 год.

Информация в банке данных исполнительных производств, размещенном на сайте Федеральной службы судебных приставов (<https://fssp.gov.ru/iss/ip>) о наличии в отношении исполнительного производства № 123035/23/98078-ИП, возбужденного на основании акта МИФНС № 21 по Санкт-Петербургу от 29.09.2023 № 438, не отражает период, за который эта задолженность образовалась.

В свою очередь, Заказчик также пояснил, что в соответствии с определением Арбитражного суда Санкт-Петербурга и Ленинградской области от 11.10.2023 по делу № А56-73015/2023 по состоянию на 10.10.2023 налоговый орган взыскивает начисленные по оспариваемому Решению суммы в принудительном порядке, а именно: налоговым органом принято решение № 3204 от 14.09.2023 о взыскании задолженности за счет денежных средств на счетах налогоплательщика в банках, а также электронных денежных средств на сумму 162 348 525,36 руб.

Тем не менее, данную позицию Комиссия оценивает критически, поскольку в определении указана задолженность на определенную дату, но также без указания за какой период эта задолженность образовалась.

При этом Заказчик каких-либо официальных запросов на момент рассмотрения заявок не направлял, в своих выводах руководствуясь исключительно информацией с официального сайта.

Таким образом, Комиссия указывает, что выводы Заказчика основаны лишь на оценке официального сайта.

Соответственно, Комиссия отмечает, что Заказчиком не представлено подтверждающих его позиции доказательств относительно правомерности

отклонения заявки Заявителя по оспариваемому основанию.

В свою очередь, в рассматриваемом случае для принятия решения о несоответствии заявки Заявителя требованиям Положения о закупке Заказчик должен располагать неопровержимым и документальным подтверждением данного обстоятельства.

Более того, в составе жалобы Заявитель приложил справки от 03.11.2023 № 170280, от 19.12.2023 № 205406, от 01.02.2024 № 20647 об отсутствии задолженности.

При этом в закупочной документации в перечне документов, прилагаемых участниками Закупки, отдельно не значилась справка или иной документ об исполнении налогоплательщиком обязанности по уплате налогов, сборов, страховых взносов, пеней, штрафов, процентов, в связи с чем Заявителем указанные сведения не предоставлялись.

В свою очередь, Комиссия также считает необходимым отметить, что при рассмотрении заявок действует презумпция добросовестности участника Закупки, если иное, то есть несоответствие или недостоверность указанных участником в заявке сведений, не выявлены и не доказаны лицом, сомневающимся в достоверности таких сведений.

Следует также отметить, что в силу пункта 1 статьи 2 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее также — ГК РФ), предпринимательская деятельность осуществляется лицом на свой риск и под свою ответственность, в связи с чем, подавая заявку на участие в Закупке, участник несет риск наступления неблагоприятных для участника последствий, связанных с несоблюдением требований Закупочной документации.

Также Комиссия установила, что по состоянию на дату подачи заявки на участие в Закупке и на момент итогового рассмотрения заявок в отношении Заявителя Постановлением от 20.10.2023 было отменено Постановление о наложении ареста на денежные средства, находящиеся в банке или иной кредитной организации, от 11.10.2023.

Относительно отклонения заявки Заявителя в связи с несоблюдением пункта 6.1.9 Положения о закупке Комиссия обращает внимание, что Заказчиком также не представил подтверждающих документов, что стоимостью транспортных средств, в отношении которых наложен запрет на регистрационные действия и не снят по настоящий момент, превышает 25 % от балансовой стоимости активов Заявителя по данным бухгалтерской отчетности за последний отчетный период.

В свою очередь, Заявителем также представлена ведомость амортизации ОС за 9 месяцев 2023, согласно которой Заявитель пояснил, что запрет на регистрационные действия наложен в отношении транспортных средств, стоимость которых составляет 0,4 % от балансовой стоимости активов.

На основании изложенного, Комиссия приходит к выводу, что заявка Заявителя отклонена Заказчиком неправомочно и не в соответствии с требованиями Закона о закупках. В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках заказчики при закупке товаров, работ и услуг руководствуются принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений по

отношению к участникам Закупки.

Между тем, указанные действия Заказчика влекут за собой не только нарушение принципов равноправия и справедливости (пункт 1 статьи 3 Закона о закупках), но и принципа недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (пункт 4 статьи 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (пункт 1 статьи 10 ГК РФ).

В этой связи Комиссия приходит к выводу о наличии в действиях Заказчика нарушения требований пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу об обоснованности доводов жалобы.

В свою очередь, Законом о закупках в целях обеспечения единства экономического пространства, создания условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в части 2 статьи 1 названного Закона, в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективного использования денежных средств, расширения возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ и услуг для нужд заказчиков и стимулирования такого участия, развития добросовестной конкуренции, обеспечения гласности и прозрачности закупки, предотвращения коррупции и других злоупотреблений установлены общие принципы и основные требования к закупке товаров, работ, услуг.

Закупочная процедура представляет собой совокупность действий заказчика, направленных на определение в порядке, установленном в положении о закупке, контрагента, с которым в последующем может быть заключен договор на лучших для заказчика условиях с точки зрения цены, качества и надежности закупаемых товаров (работ, услуг).

Резюмируя изложенное, с учетом имеющихся в настоящее время документов и сведений, на основании конкретных фактических обстоятельств дела, Комиссия приняла решение о признании жалобы Заявителя на действия Заказчика обоснованной.

Также Комиссия приходит к выводу о необходимости в выдаче Заказчику обязательного для исполнения предписания.

На основании изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Сити Сервис» (ОГРН: 5067847006739, ИНН: 7842335089) на действия АО «СберТех» (ОГРН: 1117746533926, ИНН: 7736632467) при проведении Закупки обоснованной.

2. Установить в действиях Заказчика нарушения пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

3. Выдать обязательное для исполнения предписание.

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