

уведомление о поступлении жалобы и  
о приостановлении торгов

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области (далее – Новосибирское УФАС России) поступила жалоба общества с ограниченной ответственностью «ИНТЕКС КОРП» (вх. № 12271-ЭП/24 от 05.07.2024 г.) на действия заказчика государственного автономного учреждения культуры Новосибирской области «Новосибирская государственная филармония» (далее – ГАУК НСО «Новосибирская филармония») 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 помещений зданий ГАУК НСО «Новосибирская филармония» (извещение № 32413689897 на сайте <...>).

*Заявитель сообщает следующее.*

Действия конкурсной комиссии заказчика, в протоколе подведения итогов конкурса 3114219 в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства от 03.07.2024 отсутствует информация по обоснованию оценки и сопоставления заявок и присвоению порядковых номеров ранжирования заявок.

Согласно указанному Итоговому протоколу в результате подведения итогов победителем признан Участник 1, предложивший цену договора 12 540 000 руб., с итоговым количеством баллов = 100.

Вместе с тем, податель жалобы полагает, что указанный протокол содержит нарушение требований действующего законодательства в силу следующего: в Итоговом протоколе отсутствует информация по обоснованию оценки и сопоставления заявок. Заказчиком указаны только порядковые номера рейтинга каждого из участников, а также ценовые предложения участников. Согласно пункту 22 Итогового протокола Участник 3 занял 3-е место с итоговым количеством баллов 84,4 (оценка коммерческой части 58,1 баллов, оценка квалификационно-технической части 26,3 баллов). Согласно порядку и критериям оценки заявок на участие в закупке, опубликованному в составе конкурсной документации, Итоговая оценка баллов на участие в закупке не прописана в Документации. Конкурсная документация (Порядок и критерии оценки) содержит описание указанных критериев оценки, а также механизм их расчета. Вместе с тем у участников закупки отсутствует понимание, каким именно образом Заказчиком была произведена оценка представленной участниками закупки документации по неценовым критериям оценки. Данная информация скрыта от участников, что делает невозможным проверку правильности и достоверности ранжирования заявок, а также невозможным оспаривание действий заказчика, в случае неправильного ранжирования заявок и в случае ошибочного начисления баллов по неценовым критериям.

То есть Заказчик в Итоговом протоколе просто указал, какие конкретно места (номера) ранжирования присвоены каждому из участников, однако каким именно

образом происходило ранжирование заявок неизвестно, поскольку соответствующая информация полностью скрыта. Фактически Заказчик произвел ранжирование заявок по критерию «квалификационно-техническая часть» и, как следствие, по всей поданной заявке, однако какие именно документы, представленные участниками закупки, были заказчиком зачтены, а какие не были зачтены – неизвестно, что лишает участника закупки законного права на обжалование возможных нарушений при начислении баллов.

Согласно разъяснениям, содержащимся в Постановлении Президиума ВАС РФ от 18.02.2014 года по делу № ВАС-3323/13 критерии и порядок расчета баллов, должны быть четко доведены до участников закупки, поскольку их отсутствие может привести к злоупотреблениям со стороны организаторов торгов, поскольку определение победителя может быть основано на субъективном усмотрении организатора торгов (его конкурсной или аукционной комиссии). Более того, критерии начисления баллов, а также вес (ценность) в баллах каждой разновидности документов являются необходимыми для участников, поскольку их наличие не только соответствует принципам открытости и прозрачности торгов, в том числе при определении победителя, но и является стимулирующим фактором при подаче заявок, а также направлено на поддержание конкуренции, нивелирование споров и разногласий участников и организаторов закупок при подведении их итогов.

Необходимость полного раскрытия информации о торгах следует как из пункта 2 статьи 448 ГК РФ с учетом положения о равенстве всеобщего доступа к открытым торгам (пункт 1 этой статьи), так и из недопустимости ограничения конкуренции и злоупотребления доминирующим положением на рынке (пункт 1 статьи 10 ГК РФ).

В соответствии с пунктами 1, 2 части 1 статьи 3 223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами, в том числе: информационная открытость закупки, равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки. Применительно к составлению протоколов рассмотрения поданных участниками заявок, их оценки и сопоставления соблюдение указанного принципа означает необходимость обязательного доведения до сведения участников закупки всей информации, касающейся хода и результатов рассмотрения их заявок на участие в закупке, поскольку упомянутые результаты напрямую затрагивают права и законные интересы таких участников.

Кроме того, такая информация должна детально раскрывать причины отклонения поданной заявки с указанием на то, каким именно положениям закупочной документации и в какой собственной части эта заявка не соответствует, либо причины начисления того или иного количества баллов поданным заявкам (если оценка и сопоставление таких заявок осуществляются на основании присвоения баллов), а также причины признания той или иной заявки победителем закупочной процедуры с тем, чтобы исключить возможность организаторов торгов в последующем субъективно трактовать причины такого отклонения, начисления и признания соответственно и предоставить участникам закупки возможность в случае несогласия с таким решением заказчика оспорить его в установленном законом порядке. Указанного правового подхода последовательно придерживаются арбитражные суды Московского округа, в частности по делам №№ А40-43124/14, А40-43121/14, А40-108063/2016, А40-94008/2016, А40-93191/2017.

Названный правовой подход наиболее полно отвечает целям обеспечения гласности и прозрачности закупки, предотвращения коррупции и других злоупотреблений (часть 1 статьи 1 Закона о закупках), а также законодательно закрепленным принципам равенства участников гражданских правоотношений (часть 1 статьи 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее — ГК РФ) и презумпции добросовестности участников таких правоотношений (часть 5 статьи 10 ГК РФ).

Следует отметить, что Закупочная документация является исключительно актом локального характера, а потому ее положения подлежат применению лишь в той ее части, которая не противоречит требованиям закона, имеющего большую юридическую силу по отношению к нормоположениям закупочной документации.

В этой связи, вне зависимости от того, какие именно сведения подлежат указанию в Итоговом протоколе по проведению закупочной процедуры, в указанном протоколе должны быть отражены абсолютно все сведения, касающиеся непосредственного определения организатором закупки победителя закупочной процедуры.

В свою очередь в Итоговом протоколе Заказчика такие сведения отсутствуют, что не позволяет сделать однозначный вывод о причинах присвоения участникам закупки указанных в данном протоколе баллов. Предоставленное Заказчику право самостоятельно определять перечень подлежащих указанию в Итоговом протоколе закупки сведений, а также право не раскрывать перед участниками закупки информацию о рассмотрении, разъяснениях, оценке и сопоставлении заявок не свидетельствует о соблюдении Заказчиком требований действующего законодательства о закупках, поскольку в контексте части 1 статьи 1, части 1 статьи 10 ГК РФ любое право оканчивается там, где начинается злоупотреблением им и, тем самым, нарушаются права и законные интересы иных лиц.

В настоящем случае действия Заказчика по формированию Итогового протокола привели к нарушению права ООО «ИНТЕКС КОРП» на получение объективной и достоверной информации о причинах его поражения в оспариваемой закупке. Оценивая в настоящем случае действия Заказчика по выбору перечня отраженных в Итоговом протоколе сведений, следует признать, что указанных сведений было явно недостаточно для соблюдения принципа информационной открытости закупки, а потому действия Заказчика представляют собой ни что иное, как злоупотребление правом, не допустимое действующим гражданским законодательством (часть 1 статьи 10 ГК РФ).

Действия Заказчика в настоящем случае направлены на изыскание всевозможных способов ранжирования поданных заявок с оставлением для самого себя возможности в любой момент изменить обоснование причин начисления баллов заявкам (манипулировать отсутствием детального обоснования принятого решения о выборе победителя закупки).

Действия Заказчика в указанной части не только нарушают принцип информационной открытости закупки, но и не соответствуют основополагающим принципам гражданского законодательства Российской Федерации, а именно принципу недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного и недобросовестного поведения (часть 4 статьи 1 ГК РФ), а также принципу недопустимости злоупотребления правом (часть 1 статьи 10 ГК РФ).

Информация о поступлении указанной жалобы размещена на официальном сайте Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области:  
<...>

В соответствии с частью 15 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» организатор торгов, оператор электронной площадки, конкурсная или аукционная комиссия, действия (бездействие) которых обжалуются, обязаны представить на рассмотрение жалобы по существу документацию о торгах, изменения, внесенные в конкурсную документацию, документацию об аукционе, заявки на участие в конкурсе, заявки на участие в аукционе, протоколы вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе, протоколы рассмотрения заявок на участие в конкурсе, протоколы рассмотрения заявок на участие в аукционе, протоколы оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе, протоколы аукциона, аудио-, видеозаписи и иные документы и сведения, составленные в ходе организации и проведения торгов.

На основании вышеизложенного **ГАУК НСО «Новосибирская филармония»** надлежит представить в Новосибирское УФАС России в срок **до 11.07.2024 года** документы и сведения, указанные в части 15 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Со дня направления уведомления, торги приостанавливаются до рассмотрения жалобы на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии по существу.

В случае принятия жалобы к рассмотрению организатор торгов, которому направлено уведомление о поступлении жалобы и о приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу, не вправе заключать договор до принятия антимонопольным органом решения по жалобе. Договор, заключенный с нарушением установленного требования, является ничтожным.

Рассмотрение жалобы по существу состоится комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области **15.07.2024 года** в **14-00 часов** по адресу: г. Новосибирск, ул. Кирова, 3, кабинет 1004.

Организатор торгов, оператор электронной площадки, конкурсная или аукционная комиссия, заявитель, а также лица, подавшие заявки на участие в торгах, вправе направить в антимонопольный орган возражение на жалобу или дополнение к ней и участвовать в рассмотрении жалобы лично или через своих представителей (при наличии доверенностей на участие в рассмотрении жалобы или документов, подтверждающих полномочия руководителя; документов, удостоверяющих личность).

Возражение на жалобу направляется в антимонопольный орган *не позднее, чем за два рабочих дня до дня рассмотрения жалобы.*

Уведомляем о возможности рассмотрении жалобы путём использования систем видеоконференцсвязи (далее - ВКС) с использованием системы TrueConf.

Для участия в рассмотрении жалобы Новосибирским УФАС России посредством ВКС следует пройти по ссылке:<...> и ожидать сеанса связи. Наличие включенных видеокамеры и микрофона обязательно.

О возможности обеспечения связи сообщить заранее (не позднее, чем за два рабочих дня) по электронной почте [to54@fas.gov.ru](mailto:to54@fas.gov.ru).

Обращаем внимание, что участие в рассмотрении жалобы в дистанционном формате возможно исключительно при заблаговременном (за 24 часа до планируемого заседания) направлении на электронную почту [to54@fas.gov.ru](mailto:to54@fas.gov.ru) документов, подтверждающих полномочия лица, представляющего интересы участника по делу, его контактных данных (номер телефона, электронный почтовый адрес), а также при предъявлении во время подключения к видеоконференцсвязи документов, удостоверяющих личность.

В случае неявки лица, участвующего в рассмотрении жалобы или его представителя, жалоба может быть рассмотрена в отсутствие указанного лица.

При этом лицо или его представители вправе участвовать при рассмотрении жалобы лично. Рассмотрение состоится по адресу: г. Новосибирск, ул. Кирова, 3, этаж 10, каб. 1004, регистрация в кабинете 1016, этаж 10.