

## РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-6811/2023 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

02.06.2023

г.

Москва

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

рассмотрев жалобу ООО «Алфавит» (далее – Заявитель) на действия КП «Мосгорпечать» при проведении конкурса № 123 на право заключения договора на осуществление торговой деятельности (оказание услуг) в нестационарном торговом объекте со специализацией «Печать» вида «Киоск» (извещение №22000182300000000008, лот №55) (далее — Торги, Конкурс), 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 Организатора торгов при проведении Конкурса.

Согласно доводам жалобы, Заявитель оспаривает оценку своей заявки по критерию «Деловая репутация участника Конкурса при исполнении Договоров».

Организатор торгов 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.

Торги проводятся на основании порядка организации и проведения торгов на право заключения договора на осуществление торговой деятельности в нестационарном торговом объекте со специализацией «Печать», утвержденный приказом Департамента средств массовой информации и рекламы города Москвы от 09.08.2021 № 02-02-313/21 (далее – Порядок торгов).

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 или 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, 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.

В соответствии с частью 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции, заключение договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества, не закрепленного на праве хозяйственного ведения или оперативного управления, может быть осуществлено только по результатам проведения конкурсов или аукционов на право заключения этих договоров.

Согласно пункту 3 части 3 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции, в порядке, предусмотренном частью 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции осуществляется заключение договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, иных договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества, которое принадлежит на праве оперативного управления государственным или муниципальным бюджетным и казенным учреждениям, государственным органам, органам местного самоуправления.

В соответствии с приказом ФАС России от 10.02.2010 № 67 «О порядке проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав

в отношении государственного или муниципального имущества, и перечне видов имущества, в отношении которого заключение указанных договоров может осуществляться путем проведения торгов в форме конкурса» утверждены Правила проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав в отношении государственного или муниципального имущества (далее — Правила).

На официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о проведении торгов в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» ГИС Торги (далее — Официальный сайт) размещено извещение о проведении конкурса на право заключения Договора на осуществление торговой деятельности в нестационарном торговом объекте со специализацией «Печать» вида «Киоск».

В соответствии с пунктом 76 Правил оценка и сопоставление заявок на участие в конкурсе осуществляются в целях выявления лучших условий исполнения договора в соответствии с критериями и в порядке, которые установлены конкурсной документацией.

Согласно пункту 10.2.3. Приложения №1 к извещению о проведении Конкурса оценка заявок на участие в Конкурсе производится в соответствии с Порядком оценки заявок на участие в Конкурсе (Приложение № 4 к извещению о проведении Конкурса).

В соответствии с пунктом 1.4.1.2 приложения № 4 к извещению о проведении Конкурса («Порядок оценки заявок на участие в Конкурсе»), относящемся к показателю «Деловая репутация участника Конкурса при исполнении Договоров»:

Содержание показателя: мнение Организатора торгов, являющегося контрагентом участника Конкурса по Договорам, о деловой репутации участника Конкурса при исполнении договоров на осуществление торговой деятельности (оказания услуг) в НТО со специализацией «Печать» вида «Киоск», сложившееся в результате анализа и оценки деловой порядочности (надежности) участника Конкурса, в основу которых положены отсутствие или наличие в течение предусмотренного Порядком торгов определенного срока (к определенному сроку), характеризующих определенными количественными данными следующих, документально подтвержденных, фактов:

- факта уклонения участника Конкурса от заключения Договора по результатам Конкурса;
- факта одностороннего отказа участника Конкурса от исполнения Договора, влекущего его досрочное расторжение;
- факта одностороннего отказа Организатора торгов от исполнения Договора, влекущего его досрочное расторжение;

- факта применения к участнику Конкурса неустоек (штрафов, пени) за нарушения условий любого Договора, заключенного с Организатором торгов;
- факта задолженности участника Конкурса перед Организатором торгов, которая возникла вследствие нарушения участником Конкурса своих денежных обязательств по любому Договору, заключенному между ним и Организатором торгов.

В соответствии с подпунктом 5 пункта 1.4.1.3 приложения № 4 к извещению о проведении Конкурса 0 баллов присваивается заявке на участие в Конкурсе в случае, если в течение 6 (шести) месяцев, предшествовавших дате проведения заседания Конкурсной комиссии по процедуре вскрытия конвертов с заявками на участие в Конкурсе, к участнику Конкурса, который являлся (является) стороной одного или нескольких заключенных с Организатором торгов Договоров, по любому из указанных Договоров Организатором торгов неоднократно (два раза и более) применялись неустойки в виде пени за нарушения условия Договора.

Организатора торгов на заседание Комиссии пояснил, что Заявителю присвоено 0 баллов по критерию «Деловая репутация участника Конкурса при исполнении Договоров» ввиду того, что к Заявителю, как контрагенту Организатора торгов по действующим договорам на осуществление торговой деятельности (оказания услуг) в НТО со специализацией «Печать» вида «Киоск», неоднократно применялась неустойка в виде пени за нарушение сроков внесения авансовых платежей:

| Реестр документов "Начисление пеней" за период с 11.11.2022 по 12.05.2023 |            |                  |       |       |             |                                |
|---|------------|------------------|-------|-------|-------------|--------------------------------|
| Отбор: Контрагент Равно "АЛФАВИТ ООО"                                     |            |                  |       |       |             |                                |
| № п/п   | Дата       | Документ         | Номер | Сумма | Информация  | Договор                        |
| 1   | 07.02.2023 | Начисление пеней | 641   | 7,46  | АЛФАВИТ ООО | НТО-09-02-008383 от 15.11.2021 |
| 2   | 07.02.2023 | Начисление пеней | 642   | 11,23 | АЛФАВИТ ООО | НТО-09-02-006862 от 15.04.2020 |
| 3   | 07.02.2023 | Начисление пеней | 643   | 18,00 | АЛФАВИТ ООО | НТО-09-02-008586 от 28.12.2021 |
| 4   | 07.02.2023 | Начисление пеней | 644   | 18,00 | АЛФАВИТ ООО | НТО-09-02-008585 от 28.12.2021 |
| 5   | 07.02.2023 | Начисление пеней | 645   | 18,00 | АЛФАВИТ ООО | НТО-09-02-008584 от 28.12.2021 |
| 6   | 07.02.2023 | Начисление пеней | 646   | 20,00 | АЛФАВИТ ООО | НТО-09-02-008629 от 04.02.2022 |

Комиссия оценивает позицию Организатора торгов критически, так как из буквального толкования подпункта 5 пункта 1.4.1.3 приложения № 4 к извещению о проведении Конкурса следует, что 0 баллов по критерию «Деловая репутация участника Конкурса при исполнении Договоров» присваивается в том случае, если к одному заключенному договору неоднократно (два раза и более) применялись неустойки в виде пени за нарушения условий Договора.

В свою очередь, все штрафные санкции к Заявителю со стороны Организатора торгов были применены по разным договорам, при этом у Заявителя не имеется договоров, к которому неоднократно применялись штрафные санкции.

При этом Комиссия принимает во внимание, что при проведении Организатором торгов аналогичного конкурса на право заключения договора на осуществление торговой деятельности в нестационарном торговом объекте со специализацией «Печать» вида «Киоск» (извещение № 22000182300000000005) по критерию «Деловая репутация участника Конкурса при исполнении Договоров» Заявителю не были снижены баллы, при этом, порядок оценки по данному критерию являлся идентичным с порядком оценки по обжалуемым Торгам.

Указанное обстоятельство свидетельствует о неоднозначном трактовании Организатором торгов подпункта 5 пункта 1.4.1.3 приложения № 4 к извещению о проведении Конкурса.

Следует отметить, что документация о проведении торгов, являющаяся, по своей сути, офертой, в соответствии с положениями которой впоследствии заключается договор, не должна содержать возможности ее множественного толкования.

Указанная документация должна содержать в себе четкие, исчерпывающие требования к претендентам, подающим заявки на право участия в торгах, что исключает возможность субъективного толкования указанных в заявках предложений заказчиком.

В этой связи представляется возможным сделать вывод о том, что, в целях исключения какого-либо субъективного правоусмотрения при разрешении вопроса о допуске той или иной заявки к участию в закупке, а также недопустимости злоупотребления правом организатору закупки надлежит максимально четко и конкретно сформулировать свои требования относительно формирования подаваемых на участие в закупке заявок. Наличие же в таких требованиях каких-либо разночтений, либо отсутствие в закупочной документации какого-либо требования исключает последующую возможность отклонения заявок со ссылкой на их несоответствие таким требованиям документации.

Названный правовой подход наиболее полно обеспечивает баланс частных и публичных интересов, на необходимость соблюдения которого указал Конституционный Суд Российской Федерации в постановлении от 29.03.2011 № 2-П, поскольку направлен на повышенную защиту участника торгов как более слабой стороны в указанных правоотношениях.

Комиссия, изучив представленные документы и сведения в их совокупности и взаимосвязи, приходит к выводу о том, что Организатор торгов неправомерно присвоил заявке Заявителя по критерию «Деловая репутация

участника Конкурса при исполнении Договоров» 0 баллов, в связи с чем, жалоба Заявителя признается обоснованной.

Принимая во внимание, что договор по результатам Торгов не заключен, Комиссия считает необходимым выдать Организатору торгов обязательное для исполнения предписание о переоценке заявок участников с учетом настоящего решения.

Руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия

#### **РЕШИЛА:**

1. Признать жалобу Заявителя на действия Организатора при проведении Торгов обоснованной.
2. Установить в действиях Организатора торгов нарушение пункта 76 Правил, пункта 10.2.3. Приложения № 1 к извещению о проведении Конкурса.
3. Выдать Организатору торгов обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.

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