

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-18579/2021 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

18.10.2021

г. Москва

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

Председательствующего Комиссии:

членов Комиссии:

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей ООО «АЙВИ», ООО «ИнтерПроект»,

рассмотрев жалобу ООО «Айви» (далее - Заявитель) на действия ООО «ИнтерПроект» (далее - Заказчик) при проведении открытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на разработку личного кабинета клиента для нужд ООО «ИнтерПроект» (реестровый № 32110684803, 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, мотивированная несогласием с критериями оценки заявок на участие.

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 нарушение со стороны Заказчика при проведении закупочной процедуры выразилось в том, что Заказчиком незаконно применен порядок оценки заявок по подкритерию «Квалификация участника» установленный в Информационной карте, пункт 18 (Раздел II). Заявитель указывает, что Заказчик оценивает только договора и отзывы от компаний, в уставном капитале которых, доля участия РФ в совокупности превышает 50% или от компаний, валюта баланса которых превышает 1 млрд рублей за последний отчетный период.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения.

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 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).

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.

Заказчик на заседании комиссии пояснил свою позицию, ООО «АЙВИ» не может быть признано участником, соответствующим требованиям законодательства, Положения о закупках товаров, работ, услуг ПАО «Ростелеком» в редакции № 21 (далее – Положение о Закупках), документации данной закупки, как следствие его права не могут быть нарушены действиями/бездействиями Заказчика, поскольку:

В силу части 10 статьи 3 Закона № 223-ФЗ любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Закона № 135-ФЗ, с учетом особенностей, установленных настоящей статьей, действия (бездействие) Заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора ЭП при закупке ТРУ, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки.

Согласно Разделу 1 «Термины и определения» Документации о закупке участник закупки (далее также - Участник) – любое юридическое лицо или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного Участника, независимо от организационноправовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала либо любое физическое лицо или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного Участника, в том числе индивидуальный предприниматель или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного Участника. Для всех Участников устанавливаются единые требования. Применение при рассмотрении Заявок требований, не предусмотренных настоящей Документацией, не допускается.

Среди общих требований к Участникам закупки, перечисленных в пункте 7.3.1. Положения о Закупках и пункте 17 Раздела 2 «Информационная карта», предусмотрено непроведение ликвидации Участника закупки - юридического лица и отсутствие решения арбитражного суда о признании Участника закупки - юридического лица, индивидуального предпринимателя несостоятельным (банкротом) и об открытии конкурсного производства.

Поскольку ООО «АЙВИ» (ОГРН: 1087746966680) находится в стадии ликвидации (принятие регистрирующим органом решения о предстоящем исключении юридического лица из ЕГРЮЛ), что подтверждается выпиской из ЕГРЮЛ действия заказчика не могут нарушить права и законные интересы ООО «АЙВИ», так как последний не соответствует требованиям, предъявляемым к потенциальному Участнику закупки.

Заказчик пояснил, оспариваемые критерии оценки заявок не являются обязательными требованиями к участникам закупки, несоответствие критериям оценки не препятствует подаче заявки.

Спорные требования, по мнению Заявителя, предъявлены ко всем участникам закупки. При этом указанный критерий не является условием допуска к участию, а учитывается только при оценке заявок участников.

При этом непредставление участником в составе заявки сведений об опыте исполнения договоров (отвечающим требованиям закупочной документации), не является основанием отклонения такой заявки.

Комиссия\ отмечает, что согласно пункту 4 Обзора судебной практики по

вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 16.05.2018), указано, что использование заказчиком оценочных критериев выбора поставщика не является нарушением, если эти критерии носят измеримый характер и соответствие участника закупки названным критериям может быть установлено объективно.

В частности, порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупок) и условия их применения устанавливаются заказчиками самостоятельно путем принятия Положения о закупке.

Положения действующего законодательства Российской Федерации не закрепляют перечень критериев оценки, которые могут быть применены при проведении конкурса, и не устанавливают обязательного для применения всеми заказчиками порядка проведения оценки заявок.

При таких обстоятельствах, действующее законодательство Российской Федерации предоставляет Заказчику право на формирование такого порядка оценки и сопоставления заявок, которое он счел необходимым для выявления лучших условий исполнения договора, заключаемого по результатам проведения конкурентной процедуры, в связи с чем, Заказчик на свое усмотрение определяет критерии оценки заявок и порядок проведения такой оценки.

Данное право на разработку и утверждение Положения о закупке согласуется с целями и задачами Закона о закупках, направленными в первую очередь на выявление в результате закупочных процедур лица, исполнение контракта которым в наибольшей степени будет отвечать целям эффективного использования источников финансирования, удовлетворения потребности заказчиков в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности (определение Верховного Суда Российской Федерации от 31 июля 2017 года N 305-КГ17-2243).

Установленный в закупочной документации порядок оценки заявок по критерию «Квалификация участника» (подкритерии «Опыт выполнения работ», «Количество положительных отзывов») в равной мере относится ко всем хозяйствующим субъектам, имеющим намерение принять участие в закупке, и не лишает потенциальных участников возможности набрать максимальное количество баллов за счет иных критериев/подкритериев оценки.

Таким образом, установление Заказчиком данных критериев не может рассматриваться как дискриминационное условие, ограничивающее конкуренцию.

Заказчик отмечает, договоры/контракты от компаний, в уставном капитале которых, доля участия РФ в совокупности превышает 50% или от компаний, валюта баланса которых превышает 1 млрд. рублей за последний отчетный период позволяют установить достоверность представленных в заявке сведений, убедиться в достаточной квалификации Участника на уровне, отвечающем законным интересам заказчика, связанным с получением качественных, своевременных и оказываемых в полном объеме услуг.

Так как заключение договоров с компаниями, в уставном капитале которых доля

участия РФ в совокупности превышает 50%, происходит в рамках ФЗ-№223, ФЗ-№44, и информация об указанных договорах подлежит включению в публичный реестр контрактов или реестр договоров, Заказчик имеет возможность установить достоверность представленных в заявке сведений. Установление подобного критерия оценки направлено, в том числе, на исключение риска неисполнения договора, а также на обеспечение гарантий надлежащего исполнения обязательства по оказанию услуг, что прямо предусмотрено пунктами 7.3.2, 7.3.3 Положения о Закупках.

Данные показатели отражают необходимые и значимые для Заказчика характеристики, отвечают требованиям объективности и определенности, в связи с чем не ограничивают потенциальных участников и не создают необоснованные преимущества отдельным участникам.

При этом Комиссия принимает во внимание, что Заявитель на момент подачи жалобы заявку на участие в Закупке не подавал, следовательно вышеуказанные критерии оценок не могут быть к нему применены.

Действительных доказательств, подтверждающих нарушение прав Заявителя указанными положениями Документации, Заявителем Комиссии не представлено.

В связи с изложенным, Комиссия приходит к выводу, что указание Заказчиком в закупочной документации оспариваемых Заявителем требований не нарушают права Заявителя.

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу, Комиссия Управления приходит к выводу о том, что установленные Заказчиком в закупочной документации требования могут не рассматриваться как ограничение круга потенциальных участников закупки, Заказчиком не допущено нарушений Закона о закупках при установлении критериев оценки заявок.

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 помимо субъективной оценки таких действий не представлено.

При таких обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу о необоснованности доводов жалобы Заявителя.

На основании изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «АЙВИ» (ОГРН: 1087746966680, ИНН: 7702681547) на действия ООО «ИнтерПроект» (ОГРН: 1057749157795, ИНН: 7727560086) при

проведении Закупки необоснованной.

2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмом Московского УФАС России от 14.10.2021 № ЕО/63053/21.