

РЕШЕНИЕ
по делу № 077/07/00-15125/2022 о нарушении
процедуры торгов и порядка заключения договоров

12.10.2022

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 ИП Каверина И.Е., АО «ВДНХ»,

рассмотрев жалобу (далее - Жалоба) ИП Каверина И.Е. (далее — Заявитель) на действия АО «ВДНХ» 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 пунктов проката и внутренних помещений катка (реестровый № 32211676697, далее — Закупка),



УСТАНОВИЛА:

В Московское УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки, мотивированная неправомерным отклонением заявки от дальнейшего участия в Закупке, а также ненадлежащим размещением информации о проведении Закупки.

Рассмотрение жалобы проводилось в дистанционном режиме посредством видеоконференцсвязи.

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» (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.

Часть 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 выразилось в неправомерном отказе в допуске заявки Заявителя для дальнейшего участия в оспариваемой Закупке, в нарушении срока размещения протокола рассмотрения вторых частей заявок участников Закупки, а также в необоснованном допуске участника иного участника Закупки до дальнейшего участия в оспариваемой процедуре по результатам рассмотрения вторых частей заявок.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения и материалы, запрошенные 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 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.

Как следует из материалов дела, Заказчик 08.09.2022 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 пунктов проката и внутренних помещений катка с реестровым № 32211676697.

Заказчик осуществляет свою закупочную деятельность на основании утвержденного положения о закупках товаров, работ, услуг АО «ВДНХ», утвержденного советом директоров АО «ВДНХ» 04.08.2022 (протокол от 04.08.2022 № 8) (далее также – Положение о закупках, Положение).

Рассмотрев вопрос относительно правомерности отклонения Заказчиком заявки Заявителя (далее — Заявка), Комиссия считает необходимым отметить следующее.

В соответствии с протоколом рассмотрения вторых частей заявок от 22.09.2022 № № 32211676697-03 закупочной комиссией Заказчика было принято решение об отклонении Заявки на основании пункта 13.4.1. Положения о закупках.

Декларация, предусмотренная пунктом 9 части 19.1 статьи 3.4 Закона о закупках, представляется в составе заявки участником конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки. Оператор электронной площадки обеспечивает участнику конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства возможность включения в состав заявки и направления заказчику информации и документов, указанных в части 19.1 статьи 3.4 Закона о закупках, посредством программно-аппаратных средств электронной площадки в случае их представления данному оператору при аккредитации на электронной площадке в соответствии с частью 18 статьи 3.4 Закона о закупках.

Согласно пункту 9 части 19.1 статьи 3.4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке заказчик вправе установить обязанность представления следующих информации и документов, в частности, декларация, подтверждающая на дату подачи заявки на участие в конкурентной закупке с участием субъектов малого и среднего предпринимательства:

а) непроведение ликвидации участника конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства - юридического лица и отсутствие решения арбитражного суда о признании участника такой закупки - юридического лица или индивидуального предпринимателя несостоятельным (банкротом);

б) неприостановление деятельности участника конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства в порядке, установленном Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях;

в) отсутствие у участника конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства недоимки по налогам, сборам, задолженности по

иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации (за исключением сумм, на которые предоставлены отсрочка, рассрочка, инвестиционный налоговый кредит в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах, которые реструктурированы в соответствии с законодательством Российской Федерации, 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 Российской Федерации о налогах и сборах) за прошедший календарный год, размер которых превышает двадцать пять процентов балансовой стоимости активов участника такой закупки, по данным бухгалтерской (финансовой) отчетности за последний отчетный период. Участник такой закупки считается соответствующим установленному требованию в случае, если им в установленном порядке подано заявление об обжаловании указанных недоимки, задолженности и решение по данному заявлению на дату рассмотрения заявки на участие в конкурентной закупке с участием субъектов малого и среднего предпринимательства не принято;

г) отсутствие у участника конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства - физического лица, зарегистрированного в качестве индивидуального предпринимателя, либо у руководителя, членов коллегиального исполнительного органа, лица, исполняющего функции единоличного исполнительного органа, или главного бухгалтера юридического лица - участника конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства непогашенной или неснятой судимости за преступления в сфере экономики и (или) преступления, предусмотренные статьями 289, 290, 291, 291.1 Уголовного кодекса Российской Федерации, а также неприменение в отношении указанных физических лиц наказания в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, которые связаны с поставкой товара, выполнением работы, оказанием услуги, являющихся предметом осуществляемой закупки, и административного наказания в виде дисквалификации;

д) отсутствие фактов привлечения в течение двух лет до момента подачи заявки на участие в конкурентной закупке с участием субъектов малого и среднего предпринимательства участника такой закупки - юридического лица к административной ответственности за совершение административного правонарушения, предусмотренного статьей 19.28 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях;

е) соответствие участника конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства указанным в документации о конкурентной закупке требованиям законодательства Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся предметом закупки, если в соответствии с законодательством Российской Федерации информация и документы, подтверждающие такое соответствие, содержатся в открытых и общедоступных государственных реестрах, размещенных в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» (с указанием адреса сайта или страницы сайта в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», на которых размещены эти информация и документы);

ж) обладание участником конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства исключительными правами на результаты интеллектуальной деятельности, если в связи с исполнением договора заказчик приобретает права на такие результаты;

з) обладание участником конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства правами использования результата интеллектуальной деятельности в случае использования такого результата при исполнении договора.

Комиссия отмечает, что Заявителем была подана коллективная заявка. В материалы представлено соглашение о совместной деятельности от 14.09.2022 № б/н, заключенное между Заявителем, ИП Кавериной А.С. и ООО «СервисГрупп», согласно которому Заявитель является лидером коллективного участника.

Как установлено Комиссией, а также подтверждено Заявителем и Заказчиком, Заявителем была подана коллективная Заявка (ИП Каверина И.Е. - лидер коллективного участника, ИП Каверина А.С. и ООО «СервисГрупп» - члены коллективного участника), в составе которой отсутствовали документы, подтверждающие соответствие ИП Кавериной А.С. и ООО «СервисГрупп» общеобязательным требованиям.

В соответствии с пунктом 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

В соответствии с частью 5 статьи 3.1. Закона о закупках участником закупки является 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.

На основании изложенного Комиссия отмечает, что положениями Закона о закупках не урегулирован порядок и особенности участия в закупке коллективных участников. Также положениями Закона о закупках не предусмотрены требования к составу и оформлению заявки коллективного участника закупки (несколько лиц, выступающих на стороне одного участника закупки).

Соответственно, Заказчики в закупочной документации устанавливают требования к составу и оформлению заявок коллективных участников в порядке, установленном Положением о закупке.

Пунктом 2.8 закупочной документацией установлено, что заявка коллективного участника на участие в Закупке должна включать документы, указанные в пункте 19 Информационной карты Закупки по каждому члену коллективного участника.

Пунктом 19 Информационной карты Закупки установлено требование о наличии в составе заявки документов (копии документов или декларация), подтверждающих соответствие участника процедуры закупки общеобязательным требованиям и условиям допуска к участию в процедуре закупки.

В силу подпункта «г» пункта 3.0 закупочной документации заявка коллективного участника на участие в Закупке должна включать документы, указанные в пункте 19 Информационной карты Закупки, **по каждому члену** коллективного участника.

В свою очередь, в соответствии с частью 19.5 статьи 3.4 Закона закупках вторая часть заявки на участие в конкурсе в электронной форме должна содержать информацию и документы, предусмотренные пунктами 1 - 9, 11 и 12 части 19.1, а также частью 19.2 настоящей статьи в отношении критериев и порядка оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке, применяемых к участникам конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства (в случае установления в документации о конкурентной закупке этих критериев). При этом предусмотренные настоящей частью информация и документы должны содержаться в заявке на участие в конкурсе в электронной форме, запросе предложений в электронной форме в случае установления обязанности их представления в соответствии с частью 19.1 настоящей статьи.

Также в соответствии с частью 19.8 статьи 3.4 Закона о закупках декларация, предусмотренная пунктом 9 части 19.1 настоящей статьи, представляется в составе заявки участником конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего

предпринимательства с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки. Оператор электронной площадки обеспечивает участнику конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства возможность включения в состав заявки и направления заказчику информации и документов, указанных в части 19.1 настоящей статьи, посредством программно-аппаратных средств электронной площадки в случае их представления данному оператору при аккредитации на электронной площадке в соответствии с частью 18 настоящей статьи.

В составе Заявки предоставлены декларации о соответствии требованиям, установленным пунктом 9 части 19.1 статьи 3.4 Закона о закупках в отношении Заявителя.

Вместе с тем иными членами коллективного участника требуемая декларация не в составе Заявки предоставлена.

В соответствии с пунктом 13.4.1 участник процедуры закупки, подавший заявку, не допускается закупочной комиссией к участию в закупке в случае непредставления в составе заявки обязательных для предоставления документов и сведений, предусмотренных пунктом 14.1 настоящего Положения, либо наличия в таких документах недостоверных сведений.

В силу подпункта 4 пункта 30 Информационной карты Закупки участник Закупки, подавший заявку, не допускается закупочной комиссией к участию в закупке в случае непредставления в составе заявки обязательных для предоставления документов и сведений, предусмотренных пунктом 19 Информационной карты Закупки.

Таким образом, при рассмотрении вторых частей заявок участников Закупки у Заказчика отсутствовали основания для принятия решения о допуске Заявителя до дальнейшего участия в Закупке.

В связи с изложенным Комиссия считает решение закупочной комиссии Заказчика при рассмотрении Заявки правомерным, принятым в соответствии с требованиями закупочной документации и требованиями Закона о закупках.

Относительно довода Жалобы о нарушении Заказчиком срока размещения протокола рассмотрения вторых частей заявок от 22.09.2022 № 32211676697-03 (далее - Протокол) Комиссия сообщает следующее.

Согласно части 12 статьи 4 Закона о закупках протоколы, составляемые в ходе закупки, размещаются заказчиком в единой информационной системе не позднее чем через три дня со дня подписания таких протоколов.

В соответствии с представленными материалами Протокол размещен

Заказчиком в ЕИС 26.09.2022.

В силу статьи 191 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) течение срока, определенного периодом времени, начинается на следующий день после календарной даты или наступления события, которыми определено его начало.

Исходя из изложенного, окончанием установленного срока для исполнения Заказчиком обязанности по размещению Протокола является 25.09.2022 (воскресенье).

Согласно статье 193 ГК РФ если последний день срока приходится на нерабочий день, днем окончания срока считается ближайший следующий за ним рабочий день.

На основании изложенного Комиссия не усматривает в действиях Заказчика нарушений действующего законодательства в части размещения Протокола.

Изучив довод Жалобы о необоснованности допуска Заказчиком к дальнейшему участию коллективной заявки на участие в Закупке, лидером которой является ИП Цуканова Т.М. (далее — Заявка участника № 1), Комиссия сообщает следующее.

В соответствии с Протоколом в составе Заявки участника № 1 также отсутствуют документы, установленные пунктом 19 Информационной карты Закупки, в отношении каждого члена данной коллегиальной Заявки.

Вместе с тем Заявка участника № 1 в соответствии с Протоколом допущена до дальнейшего участия в Закупке.

Согласно пояснениям Заказчика Заявка участника № 1 содержала документы, установленные пунктом 19 Информационной карты Закупки, и соответствовала требованиям подпункта «г» пункта 3.0 закупочной документации, а указание обратного в Протоколе является допущенной закупочной комиссией Заказчика технической ошибкой.

Проанализировав представленные материалы, в том числе комплектность Заявки участника № 1, Комиссией установлено наличие в составе данной заявки вышеуказанных документов в отношении каждого члена коллективной Заявки.

На основании изложенного Комиссия приходит к выводу, что допущенная Заказчиком опечатка не могла повлиять на выводы закупочной комиссии Заказчика и, как следствие, результаты проведения Закупки.

Необходимо отметить, что Заявитель на заседание Комиссии доказательств, опровергающих установленные обстоятельства не представил, равно как не представил действительных доказательств нарушения своих прав оспариваемыми

требованиями.

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 (пункт 3 статьи 1 ГК РФ), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (пункт 4 статьи 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (пункт 1 статьи 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 необоснованности доводов Жалобы.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ИП Каверина И.Е. (ОГРНИП: 318505300154124, ИНН: 501810046305) на действия АО «ВДНХ» (ОГРН: 1027700008874, ИНН: 7717037582) при проведении Закупки необоснованной.

2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмом Московского УФАС России от 05.10.2022 № НП/51357/22.

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