



**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

**УПРАВЛЕНИЕ
Федеральной антимонопольной службы
по Тверской области**

ул. Советская, 23, г. Тверь, 170100
тел. (4822) 32-08-32
e-mail: to69@fas.gov.ru

04.04.2023

№ 05-6/2-20-2672/23

На № _____ от _____



Заказчик:

ООО «Тверская генерация»
ш. Петербургское, д. 2, каб. 12, г. Тверь, 170003
тел.: +7 (4822) 506398
e-mail: maximov@tvgen.ru , tvr@tvgen.ru

Заявитель:

ООО «Техно-Инвест»
ул. Бибиревская, д.10, корп.1, эт. 2, ком.27, г.
Москва, 127549
e-mail: info@tekhno-invest.ru

Оператор электронной площадки:

АО «ЕЭТП»
ул. Кожевническая 14, стр. 5
Москва, 127055
тел: +7 495 276-16-26
e-mail: info@roseltorg.ru

**РЕШЕНИЕ
по делу № 05-6/2-20-2023**

30 марта 2023 года

г. Тверь

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тверской области по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров, порядка осуществления процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства, (далее – Комиссия) в составе:

председатель Комиссии:

Павленко А.В. – главный специалист-эксперт отдела контроля закупок,

члены Комиссии:

Винницкая П.Д. – ведущий специалист-эксперт отдела контроля закупок,

Улупов К.О. – специалист-эксперт отдела контроля закупок,

при участии посредством видеоконференц-связи представителей

ООО «Тверская генерация» (далее – Заказчик): Бабенко Т. А. (по доверенности), Комаровой Ю.А. (по доверенности),

ООО «Техно-Инвест» (далее – Заявитель, Общество): Жилкина Р.А. (по доверенности),

рассмотрев посредством системы видеоконференц-связи, в соответствии с пунктом 2 постановления Правительства Российской Федерации от 26.08.2013 № 728 «Об определении полномочий федеральных органов исполнительной власти в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации», в порядке статьи 18.1 Федерального закона от



2023-2737

26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В Тверское УФАС России 14.03.2023 поступила жалоба Заявителя полагающего, что Заказчиком нарушен порядок организации и проведения открытого запроса предложений, на предоставление права на использование ПО «Касперский» (извещение № 32312102234 от 08.02.2023 размещено на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок – www.zakupki.gov.ru) (далее – Запрос предложений).

Согласно доводам жалобы Заявителя:

1) в соответствии с графой «Итоговая предпочтительность предложения заявки участника» таблицы оценочных критериев предложений (заявок) участников регламентированной процедуры на Предоставление права на использование ПО «Касперский» в 2023 г. ООО «Техно-Инвест» имеет 7.00 баллов, ООО «Мастерсофт-ИТ» 8,95. Согласно п. 1.3.1 таблицы критерием оценки финансового состояния участника является среднемесячная выручка за предыдущий финансовый год. Предыдущим годом является 2022 год, и согласно открытым данным ФНС России, отчетность за 2022 года не подана как ООО «Техно-Инвест» так и ООО «Мастерсофт-ИТ» поэтому показатели данной графы должны быть оценены одинаково;

2) п. 2.1 «Отсутствие налоговых и прочих рисков при проверке по базам данных» таблицы ООО «Техно-Инвест» дана необъективная оценка с использованием некой программы проверки контрагентов Контур.Фокус согласно закупочной документации. Заявитель считает, что произведенная оценка неверна.

В ходе рассмотрения, Комиссией установлено следующее:

Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках) устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в части 2 статьи 1 Закона о закупках.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной 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 Законом о закупках.

При этом в соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Частью 2 статьи 2 Закона о закупках установлено, что Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность Заказчика и должен содержать

требования к закупке, в том числе порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 Закона о закупках, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках установлено, что при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупочной деятельности ООО «Тверская генерация» (далее - Положение о закупке).

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при осуществлении закупки, за исключением закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и конкурентной закупки, осуществляемой закрытым способом, в единой информационной системе (далее - ЕИС) размещаются информация о закупке, в том числе извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, за исключением запроса котировок, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в эти извещение и документацию, разъяснения этой документации, протоколы, составляемые в ходе осуществления закупки, итоговый протокол, а также иная информация, размещение которой в единой информационной системе предусмотрено Законом о закупках и положением, о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 Закона о закупках.

В соответствии с частью 6 статьи 3 Закона о закупках, Заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. Не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

В соответствии с пунктом 8.4.1 Положения о закупке во всем, что не оговорено в настоящем подразделе, к проведению запроса предложений применяются положения раздела 8.1.2, 8.2, а если он закрытый — пункта 8.3

В соответствии с пунктом 8.2.8.8 Положения о закупке оценка осуществляется в строгом соответствии с критериями и процедурами, указанными в конкурсной документации.

В соответствии с пунктом 1.3.1 Таблицы оценочных критериев предложений (заявок) участников на предоставление права на использование ПО «Касперский» Документации на открытый запрос предложений в электронной форме на право заключения договора на предоставление права на использование ПО «Касперский» для нужд ООО «Тверская генерация» (далее –Документация) Оценка финансового состояния участника проводится на основании среднемесячной выручки за предыдущий финансовый год по данным БУ более 8-ми кратного размера НМЦД - 8 баллов, менее 8-ми кратного, но более 4-х кратного - 4 балла, менее 4-х кратного - 0 баллов.

В силу статьи 12 Бюджетного кодекса Российской Федерации от 31.07.1998 № 145-ФЗ финансовый год соответствует календарному году и длится с 1 января по 31 декабря.

Заказчик указал, что пунктом 1 статьи 14 Федерального закона от 06.12.2011 № 402-ФЗ «О бухгалтерском учете» установлено, что отчет о прибылях и убытках (отчет о финансовых результатах) является частью годовой бухгалтерской отчетности, пунктом 5 ст. 18 Федерального закона «О бухгалтерском учете» установлено требование о представлении экономическим

субъектом отчетности не позднее трех месяцев после окончания отчетного периода, т.е. отчетность за 2022 год должна быть представлена до 31 марта 2023г. Поскольку федеральным законом установлена обязанность экономического субъекта представлять финансовую отчетность до 31 марта, тем же самым экономическому субъекту предоставлено право составлять указанную отчетность вплоть до истечения установленного срока, в том числе в целях полноты и достоверности отчетности, необходимой ее пользователям. Оценка заявок Участников производилась Заказчиком только на основании представленных в составе заявок документов, а именно бухгалтерской (финансовой) отчетности за 2021г. ООО «Техно-Инвест» и бухгалтерской (финансовой) отчетности за 2021г. ООО «МастерСофт-ИТ». Порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке по критерию «Среднемесячная выручка за предыдущий финансовый год по данным БУ», установленному заказчиком, применен в равной степени ко всем участникам закупки.

Вместе с тем, из буквального прочтения пункта 1.3.1 Таблицы оценочных критериев предложений (заявок) участников на предоставление права на использование ПО «Касперский» Документации, Заказчиком финансовое состояние должно оцениваться на основании среднемесячной выручки за предыдущий финансовый год, предыдущим финансовым годом в соответствии с статьей 12 Бюджетного кодекса Российской Федерации от 31.07.1998 № 145-ФЗ является 2022 год.

При этом Документация не содержит оговорок, что поскольку Федеральным законом от 06.12.2011 № 402-ФЗ «О бухгалтерском учете» установлена обязанность экономического субъекта представлять финансовую отчетность до 31 марта, оценка заявок может производиться на основании бухгалтерской (финансовой) отчетности за 2021.

Таким образом, оценка заявок участников Заказчиком проведена с нарушением условий, объявленных Документацией, что не соответствует пункту 8.2.8.8 Положения о закупке, части 6 статьи 3 Закона о закупках, что содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Довод жалобы является обоснованным.

2. Вместе с тем, относительно оспаривания Заявителем порядка присвоения баллов по пункту 2.1 «Отсутствие налоговых и прочих рисков при проверке по базам данных» с помощью программы проверки контрагентов Контур.Фокус, которая, по мнению Заявителя, дает необъективные сведения, Комиссия сообщает следующее.

Документацией предусмотрено, что баллы по критерию Благонадежность участника закупки рассчитываются следующим образом:

16*	Банкротство предприятия (наличие сведений в ресурсе «Контур.Фокус» об имеющемся намерении сторонних организаций подать в суд иск о несостоятельности (банкротстве) проверяемого контрагента, наличие рассматриваемых судебных исков о несостоятельности (банкротстве) на время проведения проверки, введение процедуры наблюдения, введение конкурсного управления)	Отсутствие фактора - Наличие фактора-	0 -4	
19	Наличие отрицательных финансовых показателей по ресурсу «Контур.Фокус» (финансовое положение и финансовые результаты – учитывающиеся для оценки финансового состояния: - AAA (отличное) - AA (очень хорошее) - A (хорошее) - BBB (положительное) - BB (нормальное)	AAA AA A BBB BB B	2 0	

- В (удовлетворительное) - CCC (неудовлетворительное) - CC (плохое) - C (очень плохое) - D (критическое)	CCC CC C D	-2	
--	---------------------	----	--

В ходе заседания Комиссии установлено, что Заявитель, приняв участие в Закупке, дал согласие на оценку показателей в соответствии с условиями документации. Жалоба подана после окончания срока подачи заявок, при этом Заявитель фактически обжалует положения документации уже после подведения итогов Закупки и определения победителя.

Вместе с тем Комиссия отмечает, что оспариваемые Заявителем положения документации подлежали обжалованию до окончания срока подачи заявок. В противном случае, реализация такого права за пределами окончания срока подачи заявок необоснованно затрагивает права и законные интересы иных участников Закупки, которые подали заявки в соответствии с условиями документации.

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. Указанное означает недопустимость применения со стороны антимонопольного органа мер публично-правового принуждения на основании жалобы лица, не обжаловавшего положения закупочной документации до момента подачи своей заявки на участие в этой закупке.

Обратное будет противоречить не только балансу частных и публичных интересов, но и принципам добросовестной реализации и защиты своих гражданских прав (часть 3 статьи 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (часть 4 статьи 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (часть 1 статьи 10 ГК РФ).

Кроме того, Заявитель конклюдентно согласился (часть 1 статьи 8 ГК РФ) на все условия конкурсной документации в момент подачи им заявок на участие в Закупке.

В этой связи у Комиссии отсутствуют правовые основания к выявлению в действиях Заказчика нарушения требований действующего законодательства о закупках в части формирования закупочной документации, которая не была оспорена Заявителем в административном порядке.

При этом, Заявитель также указал, что опубликованной документацией о закупке предусмотрено использование программы контур.фокус только по двум графам, при этом Заказчиком произведена оценка по всем показателям Благонадежности участника закупки с использованием программы контур.фокус.

Так, Заявитель указывает, что:

1) по показателю «Наличие исков, предъявленных к контрагенту, рассматриваемых в Арбитражном суде на момент проверки (с учетом: времени работы юр. лица, предмета иска)» заявке ООО «МастерСофт-ИТ» должно быть присвоено 0 баллов;

2) по показателю «Наличие/отсутствие актуального сайта» заявке ООО «МастерСофт-ИТ» должен быть присвоен 1 балл (Заказчик оценил в 0 баллов);

3) по показателю «Наличие/отсутствие заключенных контрактов по № 223-ФЗ от 18 июля 2011 и № 44-ФЗ от 5 апреля 2013, с учетом сумм, за год и за весь период деятельности» заявке ООО «МастерСофт-ИТ» должно быть присвоено 2 балла, так как ООО «МастерСофт-ИТ» представлены недостоверные сведения ООО «МастерСофт-ИТ» за последний год с (8.02.2022-

8.02.2023) приняло участие в закупках на сумму 9 091 880,24 Р. Согласно данным выгруженным сайта gov.ru;

4) по показателю «Налоговая нагрузка (проверка по сайту <https://pb.nalog.ru/calculator.html>)» Заявитель указывает, что налоговая нагрузка не может быть рассчитана с помощью запрошенных и открытых данных с использованием сервиса <https://pb.nalog.ru/calculator.html>.

Заказчик при рассмотрении жалобы указал, что при оценке заявок участников по показателям «Наличие/отсутствие заключенных контрактов по № 223-ФЗ от 18 июля 2011 и № 44-ФЗ от 5 апреля 2013, с учетом сумм, за год и за весь период деятельности», «Наличие исков, предъявленных к контрагенту, рассматриваемых в Арбитражном суде на момент проверки (с учетом: времени работы юр. лица, предмета иска)», «Наличие/отсутствие актуального сайта» Благонадежности участника закупки использовалась программа Контур.Фокус.

Также Заявитель указывает, что по показателям «Прибыльная/убыточная деятельность по данным за последний опубликованный период», «Размер выручки за последний опубликованный период» Заказчиком должны быть оценены сведения за 2022 год.

Заявитель указал, что предоставление ООО «Техно-Инвест» бухгалтерского баланса на 9 месяцев 2022 г. заказчику считается его опубликование, так как информация, используемая при закупках является открытой.

В соответствии с частью 2 статьи 285 Налогового Кодекса Российской Федерации (часть вторая) от 05.08.2000 № 117-ФЗ отчетными периодами по налогу признаются первый квартал, полугодие и девять месяцев календарного года.

Вместе с тем, документов, подтверждающих надлежащим образом опубликование бухгалтерского баланса за 9 месяцев 2022 года на заседание Комиссии не представлено.

Таким образом, Комиссия приводит к выводу, что Заказчиком по критериям «Прибыльная/убыточная деятельность по данным за последний опубликованный период», «Размер выручки за последний опубликованный период» правомерно произведена оценка в соответствии с данными 2021 года, поскольку Заявителем не представлено подтверждений, что последним опубликованным периодом является 9 месяцев 2022 года.

Оценивая действия Заказчика на предмет соблюдения требований Закона о закупках, а также требований документации, Комиссия не усматривает оснований для выводов о наличии в действиях Заказчика нарушений по установленному порядку оценки заявок участников.

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 действующего законодательства, помимо субъективной оценки таких действий, не представлено.

Довод жалобы не нашел своего подтверждения.

Учитывая, что договор по результатам закупки заключен, основания для выдачи предписания отсутствуют.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Техно-Инвест» частично обоснованной.
2. Признать ООО «Тверская Генерация» нарушившим пункт 2 части 1 статьи 3, части 6

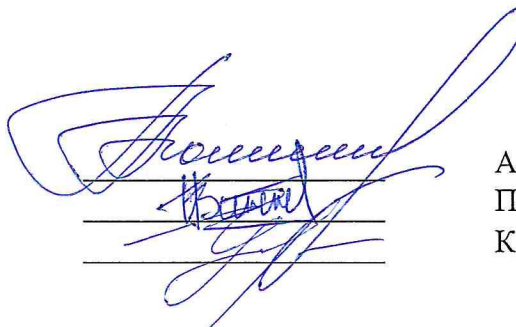
статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. ООО «Тверская Генерация», Закупочной комиссии, Оператору электронной площадки обязательное для исполнения предписание об устранении нарушений законодательства не выдавать.

4. Передать материалы дела № 05-6/2-20-2023 уполномоченному должностному лицу для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Председатель Комиссии:

Члены Комиссии:



А.В. Павленко

П.Д. Винницкая

К.О. Улупов

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