



УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ ПО СВЕРДЛОВСКОЙ ОБЛАСТИ

РЕШЕНИЕ по жалобе № 066/01/18.1-3478/2022

г. Екатеринбург

28.10.2022г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области по рассмотрению жалоб на действия организатора торгов (далее по тексту – Комиссия) в составе:

*

посредством использования интернет-видеоконференции, которая обеспечивает возможность участия сторон, в 09-30 при участии представителей:

— заказчика в лице АО «Научно-производственное объединение автоматики имени академика Н. А. Семихатова», — *

— заявителя в лице ООО «ИНТЕКС КОРП», — *

рассмотрев жалобу ООО «ИНТЕКС КОРП» (вх. № 10312-ЭП/22 от 20.10.2022г.) с информацией о нарушении заказчиком в лице АО «Научно-производственное объединение автоматики имени академика Н. А. Семихатова», его комиссией Федерального закона № 223-ФЗ от 18.07.2011г. «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на оказание услуг по уборке внутренних помещений для нужд АО "НПО автоматики" (извещение № 32211700809) в порядке ст. 18.1 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

У С Т А Н О В И Л А:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области поступила жалоба ООО «ИНТЕКС КОРП» (вх. № 10312-ЭП/22 от 20.10.2022г.) с информацией о нарушении заказчиком в лице АО «Научно-производственное объединение автоматики имени академика Н. А. Семихатова», его комиссией Федерального закона № 223-ФЗ от 18.07.2011г. «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на оказание услуг по уборке внутренних помещений для нужд АО "НПО автоматики" (извещение № 32211700809), соответствующая требованиям части 6 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

В своей жалобе заявитель оспаривает неправомерное, по его мнению, отклонение заявки общества от участия в закупке на основании ее несоответствия и несоответствия участника требованиям закупочной документации, а также указывает, что конкурсная документация составлена с нарушениями положений Закона о закупках в части неправомерного, по мнению заявителя, установления требования к составу заявки участника закупки о предоставлении копии действующей лицензии или выписка из реестра на выполнение работ, связанных с использованием сведений, составляющих государственную тайну, выданную уполномоченным органом со степенью секретности не ниже «секретно», поскольку считает, что на выполнение работ, являющихся объектом закупки, лицензия не требуется.

Представитель заказчика с доводами, изложенными в жалобе, не согласился; просил признать её необоснованной.

Заслушав доводы представителя заказчика, заявителя, изучив имеющиеся доказательства, Комиссия пришла к следующим выводам.

Согласно ч. 2 ст. 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; акты и (или) действия (бездействие) уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, могут быть обжалованы юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем, права или законные интересы которых, по их мнению, нарушены в результате осуществления

в отношении таких лиц процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства, либо предъявления требования осуществить процедуру, не включенную в исчерпывающий перечень процедур в соответствующей сфере строительства (далее в настоящей статье - заявитель).

В соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции в соответствии с правилами настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы, в том числе, на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или 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 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», 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 ч. 20 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися, нарушений порядка осуществления в отношении юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, являющихся субъектами градостроительных отношений, процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона.

В соответствии с ч. 1 ст. 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 ч. 2 ст. 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 осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Документом, регламентирующим закупочную деятельность заказчика, является Положение о закупках, утвержденное протоколом заседания Наблюдательного совета Госкорпорации «Роскосмос» (в редакции протокола № 55-НС от 11.07.2022г.) и размещенное в единой информационной системе в редакции № 21 от 05.08.2022г.

19.09.2022г. в Единой информационной системе размещено извещение № 32211700809 и закупочная документация на оказание услуг по уборке внутренних помещений для нужд АО "НПО автоматики".

Начальная (максимальная) цена договора 55 661 783, 65 руб.

В соответствии с п.п. 2, 9 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны:

- 2) требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке;
- 9) требования к участникам такой закупки.

Статьей 3.4 Закона о закупках предусмотрены особенности осуществления конкурентной закупки в электронной форме и функционирования электронной площадки для целей осуществления конкурентной закупки, участниками которой могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства.

В силу ч. 19.5 ст. 3.4 Закона о закупках заявка на участие в конкурсе в электронной форме, запросе предложений в электронной форме состоит из двух частей и предложения участника закупки о цене договора (единицы товара, работы, услуги). Первая часть данной заявки должна содержать информацию и документы, предусмотренные пунктом 10 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 предлагаемым участниками такой закупки товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора (в случае установления в документации о конкурентной закупке этих критериев). Вторая часть данной заявки 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.

На основании п. 11 ч. 19.1 ст. 3.4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке заказчик вправе установить обязанность представления следующих информации и документов:

11) копии документов, подтверждающих соответствие товара, работы или услуги, являющихся предметом закупки, требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации, в случае, если требования к данным товару, работе или услуге установлены в соответствии с законодательством Российской Федерации и перечень таких документов предусмотрен документацией о конкурентной закупке. При этом не допускается требовать представление указанных документов, если в соответствии с законодательством Российской Федерации они передаются вместе с товаром.

В соответствии с пп. 1 п. 12.3.6 Положения о закупках документация о закупке должна содержать следующие сведения:

12.3.6) информацию, предусмотренную пунктом 10.17.5 Положения.

Согласно пп.п. 8, 14 п. 10.17.5 Положения о закупках документация о закупке должна содержать следующие сведения:

8) требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки, включая формы представления необходимых сведений и инструкцию по составлению заявки;

14) требования к участникам процедуры закупки и перечень документов, представляемых участниками процедуры закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

Заказчик определяет требования к участникам закупки в извещении, документации о конкурентной закупке в соответствии с Положением о закупке (п. 10.4.6 Положения о закупках).

Исходя из требований пп. 2 п. 10.4.3 Положения о закупках участники закупки должны соответствовать следующим обязательным требованиям:

2) отвечать требованиям, установленным в соответствии с Законодательством, если Законодательством установлены специальные требования, касающиеся исполнения обязательств по предмету договора.

Требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки устанавливаются в извещении, документации о закупке в порядке и объеме, предусмотренных разделами 12 – 15 Положения для соответствующих процедур закупок, с учетом особенностей, предусмотренных подразделом 19.13 Положения (п. 10.9.2 Положения о закупках).

В силу п. 12.6.1 Положения о закупках участник процедуры закупки формирует заявку в соответствии с требованиями и условиями, указанными в документации о закупке. Каждый участник процедуры закупки вправе подать только одну заявку. В случае проведения закупки по нескольким лотам на каждый лот подается отдельная заявка.

Согласно пп. 6 п. 12.6.9 Положения о закупках заявка должна быть оформлена в соответствии с требованиями документации о закупке и содержать следующие сведения:

б) копии документов, подтверждающих соответствие участника процедуры закупки обязательным требованиям, установленным в соответствии с Законодательством (в случае если в соответствии с Законодательством для исполнения обязательств по предмету договора требуется наличие таких документов и их перечень был указан в документации о закупке), и декларация о соответствии участника процедуры закупки иным обязательным требованиям, установленным в документации о закупке.

Комиссией установлено, что наименованием объекта закупки является «право заключения договора на оказание услуг по уборке внутренних помещений для нужд АО «НПО автоматики» (п. 1 извещения о проведении конкурса в электронной форме).

Порядок подтверждения участником закупки своего соответствия установленным требованиям, а также перечень документов, подтверждающих такое соответствие, установлен в Приложении № 1 к Информационной карте (п. 5.1.5 закупочной документации).

В силу требований п. 4.5.1 закупочной документации участник процедуры закупки должен подготовить заявку в соответствии с формами, установленными в разделе 7 настоящей документации, предоставив полный комплект документов согласно перечню, определенному в приложении № 3 к информационной карте. Изменение всех прилагаемых к Документации о закупке форм не допускается (за исключением прямого указания).

В соответствии с п. 1.6 Требований к участникам закупки, являющихся Приложением № 3 к информационной карте, участник закупки должен отвечать требованиям, установленным в соответствии с законодательством, если законодательством установлены специальные требования, касающиеся исполнения обязательств по предмету договора, а именно: наличие лицензии на выполнение работ, связанных с использованием сведений, составляющих государственную тайну, выданную уполномоченным органом со степенью секретности не ниже «секретно».

07.10.2022г. закупочной комиссией была проведена процедура рассмотрения вторых частей заявок, по итогам которой составлен Протокол № 2 от 07.10.2022г., подписанный присутствующими на заседании членами комиссии и размещенный на сайте единой информационной системы в сфере закупок 13.10.2022г.

Согласно Протоколу № 2 от 07.10.2022г. заявка общества «ИНТЕКС КОРП» с идентификационным номером заявки № 2 была отклонена от участия в закупочной процедуре № 32211700809 на следующих основаниях:

«сведения, указанные во второй части заявки, не соответствуют требованиям Документации о закупке (п.12.8.2 Положения о закупке). Замечания, являющиеся основанием для отклонения заявки Участника процедуры закупки: В соответствии с пп. 4.5.1 раздела 4.5. Документации о закупке участник процедуры закупки должен подготовить заявку в соответствии с формами, установленными в разделе 7 настоящей

документации, предоставив полный комплект документов согласно перечню, определенному в приложении № 3 к информационной карте. Приложением № 3 к Информационной карте установлены требования к составу заявки, перечень необходимых документов указан в Приложении №1 к информационной карте. Приложением № 1 к Информационной карте установлено, что участник закупки должен отвечать требованиям, установленным в соответствии с законодательством, если законодательством установлены специальные требования, касающиеся исполнения обязательств по предмету договора, а именно: наличие лицензии на выполнение работ, связанных с использованием сведений, составляющих государственную тайну, выданную уполномоченным органом со степенью секретности не ниже «секретно».

В нарушение установленных требований, участник процедуры закупки не представил в составе второй части заявки копию действующей лицензии или выписку из реестра на выполнение работ, связанных с использованием сведений, составляющих государственную тайну, выданную уполномоченным органом со степенью секретности не ниже «секретно».

На основании п. 12.8.5 (1,2) Положения о закупке (непредоставление в составе заявки документов и сведений, предусмотренных документацией о закупке; несоответствие участника процедуры закупки требованиям документации о закупке) отказать в допуске к участию в закупке».

Не соглашаясь с указанным решением закупочной комиссии, представитель общества заявил, что считает установление требования о наличии у участника закупки лицензии на выполнение работ, связанных с использованием сведений, составляющих государственную тайну, выданную уполномоченным органом со степенью секретности не ниже «секретно» неправомерным, поскольку при исполнении обязательств по договору лица не оказывают и не могут оказывать каких-либо услуг, связанных с ознакомлением, изучением, осмотром или получением информации под грифом «Секретно».

Вместе с тем, Комиссия поясняет, что по правилам ст. 18.1 Закона о защите конкуренции жалоба может быть подана либо лицом, подавшим заявку на участие в торгах, либо лицом, не подавшим заявку на участие в торгах в случае, если обжалуется порядок размещения информации о проведении торгов либо порядок подачи заявок на участие в торгах.

В соответствии с ч. 10 ст. 3 Закона о закупках любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции", с учетом особенностей, установленных статьей 3 Закона о закупках, действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки. Обжалование осуществляется в случаях, установленных частью 10 статьи 3 Закона о закупках.

При этом, в силу ч. 2 ст. 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 законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

Из системного толкования вышеназванных норм следует, что обжаловать действия (бездействия) субъектов контроля Закона о закупках по основаниям, предусмотренным частью 10 статьи 3 Закона о закупках вправе любые лица, чьи права и законные интересы нарушены неправомерными действиями (бездействием) субъектов контроля Закона о закупках.

Также необходимо учитывать, что согласно ч. 11 ст. 3 Закона о закупках в случае, если обжалуемые действия (бездействие) совершены заказчиком, комиссией по осуществлению закупок, оператором электронной площадки после окончания установленного в документации о конкурентной закупке срока подачи заявок на участие в закупке, обжалование таких действий (бездействия) может осуществляться только участником закупки, подавшим заявку на участие в закупке.

Таким образом, жалоба на положения документации о закупке может быть направлена любым лицом в антимонопольный орган до окончания срока подачи заявок на участие в закупке.

Комиссия также отмечает, что заявитель конклюдентно согласился (п. 1 ст. 8 Гражданского кодекса Российской Федерации) (далее — ГК РФ) на все условия документации в момент подачи им заявки на участие в закупке.

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 (п. 3 ст. 1 ГК РФ), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (п. 4 ст. 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (п. 1 ст. 10 ГК РФ).

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования и оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу о необоснованности доводов жалобы в части обжалования положений закупочной документации.

Комиссия также отмечает, что оспариваемые заявителем положения документации подлежали обжалованию до окончания срока подачи заявок, а именно не позднее 05.10.2022г.

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.

Согласно статье 10 ГК РФ, не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, «действия в обход закона» с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом). Не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

Учитывая изложенное, Комиссия приходит к выводу, что обжалование заявителем положений документации после принятия участия в самой закупочной процедуре не подлежит рассмотрению антимонопольным органом в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, так как заявитель, принимая участие в публично-правовой процедуре, в силу статьи 8 ГК РФ конклюдентно соглашается с ее условиями, в связи с чем презюмируется позиция участника о признании таких условий соответствующими положениям антимонопольного законодательства, в связи с чем обжалование участником закупки положений документации после окончания срока подачи заявок свидетельствует о злоупотреблении своим правом на обжалование процедуры.

Таким образом, заявитель не может обжаловать указанные действия заказчика при проведении закупки, в связи с чем у Комиссии отсутствуют правовые основания для рассмотрения жалобы заявителя в части оспаривания положений документации.

Кроме того, правомерность установления заказчиком оспариваемого требования к участнику закупки в виде наличия у него действующей лицензии на выполнение работ, связанных с использованием сведений, составляющих государственную тайну, выданную уполномоченным органом со степенью секретности не ниже «секретно» ранее была установлена решением Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области № 066/01/18.1-3315/2022 от 11.10.2022г. по оспариваемой в данный момент обществом «ИНТЕКС КОРП» закупке.

Изучив состав заявки заявителя жалобы, Комиссией не установлено наличие в ней требуемого п. 1.6 Требований к участникам закупки, являющихся Приложением № 3 к информационной карте, документа в виде копии действующей лицензии на выполнение работ, связанных с использованием сведений, составляющих государственную тайну, выданную уполномоченным органом со степенью секретности не ниже «секретно», что свидетельствует о ее несоответствии и несоответствии участника закупки требованиям закупочной документации.

Ввиду того, что закупочная комиссия проверяет содержание поданных на участие в закупке заявок на предмет их соответствия требованиям конкурсной документации, в действиях закупочной комиссии нарушений не установлено.

Комиссия, руководствуясь статьей 23, частями 1 – 4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49, частью 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

Р Е Ш И Л А:

1. Жалобу ООО «ИНТЕКС КОРП» признать необоснованной.
2. В действиях заказчика в лице АО «Научно-производственное объединение автоматики имени академика Н.А. Семихатова», его комиссии нарушений Закона о закупках не выявлено.
3. Заказчику в лице АО «Научно-производственное объединение автоматики имени академика Н.А. Семихатова», закупочной комиссии предписание об устранении нарушений законодательства о закупках не выдавать.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

*