

## РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-19167/2022 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

22.12.2022 г. Москва

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

**Председательствующего:**

<...> — **главного государственного инспектора отдела антимонопольного контроля торгов,**

членов Комиссии:

<...> — **главного специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля торгов,**

<...> — **специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля торгов,**

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей ООО «Амадей Реклама» и ФАУ МО РФ ЦСКА,

рассмотрев жалобу ООО «Амадей Реклама» (далее — Заявитель) на действия ФАУ МО РФ ЦСКА при проведении открытого конкурса (до 01.07.18) на право заключения договора на поставку спортивной экипировки (реестровый № 32211854892, 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 Московское УФАС России поступила жалоба **Заявителя на действия Заказчик при проведении Закупки, перенаправленная письмом ФАС России от 15.12.2022 № 28/113427/22.**

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам данной статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, Заказчик, 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 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) Заказчик, 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 закупок

обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействия) 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 требованиями пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о Закупках.

Согласно доводам жалобы, Заказчиком при оценке заявки Заявителя неправомерно не начислены баллы по критерию «Объем договоров, заключенных Участником по предмету конкурса (шт.)».

Также Заявителем указывается на несоответствие начисленных Заявителю баллов по пунктам 3 и 4 итогового протокола от 07.12.2022 № 32211854892-3.

Представитель Заказчика с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения и материалы.

На заседании Комиссии представитель Заявителя не поддержал довод о несоответствии начисленных Заявителю баллов по пунктам 3 и 4 итогового протокола от 07.12.2022 № 32211854892-3, в связи с чем названный довод не подлежит оценке Комиссией.

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.

Согласно части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

В соответствии с пунктом 5.3.1 документации критерии оценки заявок на участие в конкурсе, их содержание и значимость, а также порядок оценки предложений установлены в Приложении 1 к части III «ИНФОРМАЦИОННАЯ КАРТА ОТКРЫТОГО КОНКУРСА».

Согласно пункту 2 Приложения 1 к части III «ИНФОРМАЦИОННАЯ КАРТА ОТКРЫТОГО КОНКУРСА» критерий оценки: Квалификация участника и (или) коллектива его работников (в том числе опыт, образование, квалификация работников, деловая репутация):

Значимость данного критерия 70 %.

Коэффициент значимости – 0,70

**Порядок оценки предложения по критерию:**

Для оценки предложений по данному критерию, каждому предложению выставляется значение от 0 до 50 баллов в зависимости от стоимости подкритерия. Максимальное количество баллов по критерию при сложении всех подкритериев 100 баллов.

| Показатель  | Порядок оценки  |           |
|---|---|-----------|
| <p>Опыт выполнения работ (оказания услуг, поставки товаров), являющихся предметом запроса предложений в электронной форме (количество лет работы, включая правопреемство)</p> | Период работы свыше 10 лет  | 50 баллов |
|   | Период работы свыше 5 до 10 лет включительно  | 40 баллов |
|   | Период работы свыше 3 до 5 лет включительно   | 20 баллов |
|   | Период работы свыше 1 до 3 лет включительно   | 10 баллов |
|   | Период работы до 1 года   | 5 баллов  |
|   | В случае не предоставления информации   | 0 баллов  |
|   | <p><b>Подтверждающие документы:</b> оценивается по результатам письма в произвольной форме на бланке организации и за подписью руководителя (уполномоченного представителя), выпиской ЕГРЮЛ представленной в составе заявки</p>   |           |
| <p>Объем договоров, заключенных Участником по предмету конкурса (шт.)</p>   | <p><b>Наличие у участника Закупки практического опыта выполнения работ (оказания услуг, поставки товаров) аналогичных предмету закупки.</b></p> <p>Подтверждается копиями подтверждающих исполнение участником конкурса в период с 01.01.2017 до даты окончания подачи заявок, этих контрактов/договоров. Все услуги (товары, работы) должны быть выполнены в объеме, установленном договором.</p>  |           |
|   | <p>Представлены сведения о 15 и более контрактов/договоров на поставку товаров аналогичных предмету закупки, общей стоимостью <b>не менее 100 % от максимального значения цены</b> договора настоящего конкурса, подтверждающих исполнение участником конкурса в период с 01.01.2017 года до даты окончания подачи заявок этих контрактов/договоров.</p>  | 50 баллов |
|   | <p>Представлены сведения о 15 и более 10 контрактов/договоров на поставку товаров аналогичных предмету закупки, общей стоимостью <b>не менее 100 % от максимального значения цены</b> договора настоящего конкурса, подтверждающих исполнение участником конкурса в период с 01.01.2017 года до даты окончания подачи заявок этих контрактов/договоров.</p>   | 40 баллов |
|   | <p>Представлены сведения о 10 и более 5 контрактов/договоров на поставку, общей стоимостью <b>не менее 100 % от максимального значения цены</b> договора настоящего конкурса, подтверждающих исполнение участником конкурса в период с 01.01.2017 года до даты окончания подачи заявок, этих контрактов/договоров.</p>  | 20 баллов |
|   | <p>В случае не предоставления информации</p>  | 0 баллов  |
|   | <p><b>Подтверждающие документы:</b> оцениваются по результатам заполнения Формы 4 «Опыт участника закупки» с приложенными копиями</p> <p>Сведения о стоимости исполненных контрактов (договоров) подтверждаются копиями государственных контрактов, договоров с предоставлением копий документов, подтверждающих исполнение участником обязательств по указанным контрактам/договорам: товарные накладные (форма ТОРГ-12, либо УПД).</p> <p>Под надлежаще исполненным контрактом/договором в настоящем конкурсе понимается контракт/договор, обязательства по которому, в соответствии с его условиями, полностью исполнены участником, отсутствуют судебные разбирательства или решения, вынесенные не в пользу участника, отсутствуют неустойки (штрафы, пени) в связи с неисполнением или ненадлежащим исполнением обязательств по договору/контракту.</p> <p>Контракты/договоры, которые заключены и исполнены не за период с 01.01.2017 г до даты окончания подачи заявок и/или по которым на момент проведения конкурсной процедуры идут судебные разбирательства, и/или существуют судебные решения, принятые не в пользу участника, и/или присутствуют неустойки (штрафы, пени) в связи с неисполнением</p> |           |

или ненадлежащим исполнением обязательств по контракту/договору не будут учитываться при расчете баллов.

Непредставление предложений участника по показателю «Объем договоров, заключенных Участником по предмету конкурса»; отсутствие в составе заявки участника копий контрактов/договоров на поставку одежды со всеми приложениями и копий документов, подтверждающих исполнение участником обязательств; не заполнение формы «Опыт участника закупки» трактуется как «Отсутствие предложений по показателю «Объем договоров, заключенных Участником по предмету конкурса», но не является основанием для отказа в допуске к участию в конкурсе. В этом случае заявка по данному показателю оцениваться не будет (участник получит 0 баллов).

Копии указанных документов должны быть представлены в полном объеме со всеми приложениями, являющимися их неотъемлемой частью (должны быть представлены все страницы контрактов (договоров), а также актов выполненных работ). При этом представленные документы должны быть в виде неповторяющихся, полно читаемых копий, на которых видны необходимые сведения, подписи и печати.

Таким образом, согласно документации Заказчик в качестве подтверждения наличия у участника соответствующего опыта принимает к оценке договоры на поставку спортивной экипировки, поскольку в рассматриваемом случае критерий аналогичности ограничен предметом закупки.

При этом для принятия указанных договоров (контрактов) на поставку товаров аналогичных предмету закупки к оценке их общая стоимость должна составлять не менее 100 % от максимального значения цены договора настоящего конкурса, подтверждающих исполнение участником конкурса в период с 01.01.2017 года до даты окончания подачи заявок этих контрактов/договоров.

Вместе с тем Комиссией установлено, что Заявитель в составе заявки представил 20 договоров поставки, 5 из которых не было принято Заказчиком к оценке в связи с несоответствием предмета указанных договоров требованиям документации (договор от 20.12.2021 № AP/292 на поставку спецодежды для магазина «Магнит», договор от 22.10.2021 № AP/282, от 16.08.2021 № AP/267, от 26.01.2021 № AP/229 на поставку набора водителя (спецодежда для водителей, от 17.05.2022 № AP/246 на поставку пледов).

При этом, Комиссия установила, что по принятым к оценке 15 договорам правомерно начислено 0 баллов, в связи с тем, что их суммарная стоимость не составляет не менее 100% от максимального значения цены договора настоящего конкурса, что соответствует порядку оценки, установленному документацией.

Доказательства обратного Заявителем не представлено.

Комиссия считает необходимым отметить, что в силу части 8 ГК РФ, подавая заявку на участие в Закупке, Заявитель конклюдентно согласился с условиями проведения конкурентной процедуры, в том числе порядком оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, а равно принял на себя риски по уменьшению (неначислению) баллов в случае представления документов, не отвечающих такому порядку.

Более того, запросов на разъяснения порядка оценки по оспариваемому критерию в ходе приема заявок не поступало, что свидетельствует о том, что установленный порядок оценки являлся ясным и понятным, в том числе Заявителю.

В силу части 6 статьи 3 Закона о закупках не допускается предъявлять к участникам закупки, к покупаемым 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 покупаемым 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.

При таких обстоятельствах Комиссия приходит к выводу, что у Заказчика отсутствовали основания для начисления какого-либо количества баллов по данному критерию, а оспариваемые действия закупочной комиссии были совершены в полном соответствии с установленным порядком оценки и сопоставления заявок на участие в Закупке.

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 нарушений Закона о закупках, 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 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – 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 конкретных фактических обстоятельств, установленных на заседании и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу о необоснованности жалобы.

Руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

#### **РЕШИЛА:**

1. Признать жалобу ООО «Амадей Реклама» (ИНН: 7722362796, ОГРН: 1167746425725) на действия ФАУ МО РФ ЦСКА (ИНН: 7714317863, ОГРН: 1037714063078) при проведении Закупки необоснованной.

2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмами Московского УФАС России от 16.12.2022 № НП/64373/22.

Настоящее решение может быть обжаловано в Арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его принятия.