

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-3484/2022 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров
10.03.2022 г. Москва

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

<...>

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей ООО «СтройРесурсПроект», АО «Мосводоканал»,

рассмотрев жалобу ООО «СРП» (далее - Заявитель) на действия АО «Мосводоканал» (далее - Заказчик) при проведении открытых конкурсов в электронной форме на право заключения договоров на выполнение работ по разработке проектной документации и рабочей документации для объектов: "Подключение к централизованной системе холодного водоснабжения объекта: Жилой комплекс с подземной автостоянкой, встроенно-пристроенными помещениями общественного назначения и встроенно-пристроенной дошкольной образовательной организацией на 100 мест. 2-ой Этап строительства по адресу: г. Москва, Дмитровское ш., владение 71, корп. 3" и "Вынос сетей канализации по объекту: "Учебный корпус на 400 мест на месте сноса существующего здания" по адресу: г. Москва, 2-я Пугачевская ул., д. 12А" (реестровые №№ 32211082882, 32110982918, далее — Закупки),

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 Закупок.

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, 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) 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.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок 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 Заявитель указывает на несоответствие Победителя Закупки требованиям, установленным Заказчиком.

Также Заявителем были представлены дополнения к жалобе, согласно которым Заявитель выражает несогласие с оценкой своей заявки по критерию «Наличие опыта выполнения аналогичных работ».

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

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 частью 10 статьи 3.2 Закона о закупках, заявки на участие в

конкурентной закупке представляются согласно требованиям к содержанию, оформлению и составу заявки на участие в закупке, указанным в документации о закупке в соответствии с настоящим Федеральным законом и положением о закупке заказчика.

Согласно части 6 статьи 3 Закона о закупках 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.

Учитывая тот факт, что оспариваемые действия Заказчика при проведении обеих Закупок носят идентичный характер, дальнейшее изложение обстоятельств дела будет осуществлено на основании конкурса с реестровым № 32211082882 (далее — Закупка).

Согласно итоговому протоколу от 18.02.2022 в результате проведенной оценки и сопоставления заявок Комиссия приняла решение признать победителем процедуры ООО «ЭКОТРАНСПРОЕКТ».

По итогам оценки и сопоставления заявок на участие в открытом конкурсе в электронной форме по критериям, установленным конкурсной документацией были приняты следующие решения:

Критерии оценки	Кол-во баллов	Итого баллов
ОБЩЕСТВО С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ "СТРОИТЕЛЬНАЯ КОМПАНИЯ "ПОД КЛЮЧ"		
Предложение о цене договора	48,74	88,74
Предложение о квалификации участника	40,00	
Обеспеченность кадровыми ресурсами (количество и (или) квалификация), для выполнения работ	20,00	
Наличие опыта выполнения аналогичных работ	60,00	
ОБЩЕСТВО С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ "ЭКОТРАНСПРОЕКТ"		
Предложение о цене договора	48,59	56,22
Предложение о квалификации участника	7,63	
Обеспеченность кадровыми ресурсами (количество и (или) квалификация), для выполнения работ	0,00	
Наличие опыта выполнения аналогичных работ	15,25	
Критерии оценки	Кол-во	Итого

ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ "МИРСТРОЙ" коллективная заявка с АКЦИОНЕРНОЕ ОБЩЕСТВО ФИНАНСОВАЯ ГРУППА "ЭВЕРЕСТ"	баллов	баллов
Предложение о цене договора	48,98	89,68
Предложение о квалификации участника	40,70	
Обеспеченность кадровыми ресурсами (количество и (или) квалификация), для выполнения работ	25,00	
Опыт выполнения аналогичных предмету закупки работ (услуг), поставки товаров	56,39	
Критерии оценки ОБЩЕСТВО С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ "СТРОЙРЕСУРСПРОЕКТ"	Кол-во баллов	Итого баллов
Предложение о цене договора	50,00	67,50
Предложение о квалификации участника	17,50	
Обеспеченность кадровыми ресурсами (количество и (или) квалификация), для выполнения работ	35,00	
Наличие опыта выполнения аналогичных работ	0,00	

Приложением № 1 к Информационной карте установлен порядок оценки заявок участников, в том числе по п. 2.2. Показатель «Опыт выполнения аналогичных предмету закупки работ (услуг), поставки товаров»

Коэффициент значимости показателя (КЗ) = 0,60 (60 баллов)

Содержание: Оценивается предложение участника об объемах исполненных участником контрактов (договоров) за последние 3 года, предшествующие дате начала подачи заявок на участие в настоящем открытом конкурсе, без нарушений сроков и иных нарушений условий контракта (договора) по вине участника (оценивается суммарный объем выполненных работ сопоставимого характера и объема, исчисляемый в рублях).

Под работами сопоставимого характера понимаются работы по разработке проектной документации и рабочей документации по объектам водопроводно-канализационного хозяйства.

Сведения о наличии опыта участника подтверждаются копиями государственных контрактов (с актами выполненных работ), заключенных в соответствии с Федеральным законом от 05.04.2013 № 44-ФЗ, гражданско-правовых договоров (с актами выполненных работ), заключенных в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ, содержащих сведения о стоимости выполненных работ.

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.

В случае если контракты заключены в электронной форме, опыт может быть подтвержден размещенными на сайте Единой информационной системы в сфере закупок zakupki.gov.ru "Информацией о заключенном контракте (его изменении)" и "Информацией об исполнении (о расторжении) контракта" при условии предоставления в составе заявки формы "Сводные сведения о наличии опыта выполнения аналогичных предмету закупки работ (услуг), поставки товаров", содержащей данные о реестровом номере закупки, номере контракта, дате заключения, предмете, сумме контракта, дате исполнения контракта.

Рекомендуемая форма "Сводные сведения о наличии опыта выполнения аналогичных предмету закупки работ (услуг), поставки товаров" приведена в Разделе 1.3. "Образцы форм и документов для заполнения участниками открытого конкурса (ФОРМА 5.1).

Непредоставление в составе второй части заявки на участие в открытом конкурсе таких документов не является основанием для отказа в допуске к участию в открытом конкурсе, однако при оценке заявок по настоящему показателю комиссией будут учитываться сведения, заявленные участниками закупки, которые подтверждены документально в составе второй части заявки на участие в открытом конкурсе либо информацией, размещенной на сайте Единой информационной системы в сфере закупок zakupki.gov.ru.

Порядок оценки: Количество баллов, присуждаемых по показателю (НЦБ_i), определяется по формуле:

где:

K_3 - коэффициент значимости показателя;

K_i - предложение участника закупки, заявка (предложение) которого оценивается;

K_{max} - максимальное предложение из предложений по показателю оценки, сделанных участниками закупки.

Оценка в 0 баллов по показателю будет присвоена:

- участнику открытого конкурса, который не имеет опыта сопоставимого характера и объема;

- в случае наличия у АО «Мосводоканал» в отношении участника закупки текущих судебных споров, связанных с ненадлежащим исполнением обязательств, нарушением сроков выполнения работ (оказания услуг, поставки товаров) и/или судебных решений, которые подтверждают ненадлежащее исполнение обязательств, нарушение сроков выполнения работ (оказания услуг, поставки товаров), то такому участнику закупки присваивается 0 баллов по данному показателю.

Учитываются судебные решения за последние 3 года, предшествующие дате начала подачи заявок на участие в настоящем открытом конкурсе.

- участнику открытого конкурса, который не представил в составе своей заявки документы (копии документов), подтверждающие сведения о наличии опыта по успешному выполнению работ сопоставимого характера и объема за указанный в показателе период.

Комиссией установлено, что Заявителем в составе Заявки в качестве подтверждения опыта выполнения алогичных работ было представлено 16 договоров. В связи с наличием у Заказчика в отношении Заявителя претензий, текущих споров, связанных с некачественным выполнением работ, поставки товаров и/или судебных решений, которые подтверждают некачественное выполнение работ, нарушение сроков выполнения работ по данному показателю заявке было присвоено «0» баллов.

По мнению Заявителя, при наличии у участника опыта выполнения работ сопоставимого характера и объема установленные правила приводят к ограничению постольку данный показатель зависит от неизмеримого критерия.

Вместе с тем, на заседании Комиссии Заказчик подтвердил наличие текущего судебного спора и претензий со стороны АО «Мосводоканал».

Таким образом, учитывая наличие претензий и текущего судебного спора со стороны Заказчика, оценка Заявки была произведена правомерно.

С учетом изложенного, доводы Заявителя о ненадлежащей оценке своей заявки по критерию «Наличие опыта выполнения аналогичных работ» не находят своего подтверждения, при этом Комиссией установлено, что Заказчик производил оценку заявок Заявителя в соответствии с требованиями документации.

Кроме того Заявитель конклюдентно согласился (часть 1 статьи 8 ГК РФ) на все условия Документации в момент подачи им заявки на участие в Закупке.

В этой связи у Комиссии отсутствуют правовые основания к выявлению в действиях Заказчика нарушения требований действующего законодательства о закупках, поскольку последний действовал в строгом соответствии с требованиями собственной документации, которая не была оспорена Заявителем в административном порядке.

Вместе с тем, Комиссия отмечает, что на момент подачи заявки Заявитель положения Закупочной документации не оспаривал.

Дополнительно Комиссия считает необходимым отметить, что в отношении закупки с реестровым № 32110982918 (далее - Конкурс) дополнения, связанные с доводами об оспаривании оценки заявки Общества, не подлежат правовой оценке и рассмотрению антимонопольным органом ввиду следующего.

В силу части 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Обжалование действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии в антимонопольный орган в порядке, установленном настоящей статьей, допускается не позднее десяти дней со дня подведения итогов торгов либо в случае, если предусмотрено размещение результатов торгов на сайте в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет", со дня такого размещения, за исключением случаев, предусмотренных названным Федеральным законом.

Итоговый протокол с результатами Конкурса опубликован в ЕИС 17.02.2022.

Согласно сведениями реестра договоров, по результатам Конкурса заключен договор от 03.03.2022.

Таким образом, обжалование действий Заказчика с учетом статьи 193 ГК РФ допустимо в срок до 28.02.2022.

Вместе с тем дополнения к жалобе направлены Заявителем 03.03.2022.

При этом в силу части 13 статьи 3 Закона о закупках рассмотрение жалобы антимонопольным органом должно ограничиваться только доводами, составляющими предмет обжалования.

Доводы, изложенные Заявителем в дополнениях к жалобе, не содержались в жалобе, направленной в антимонопольный орган 28.02.2022 (вх. 15028-ИП/22).

Резюмируя вышеизложенное, в указанной части дополнения Заявителя не рассматривались Комиссией.

Доводы Заявителя о несоответствии заявки Победителя требованиям документации и действующего законодательства также признаются Комиссией несостоятельными по следующим основаниям.

Заявитель в своей жалобе ссылается на пп. 13.1.3, 13.1.9, 13.4.1 Положения о закупке, указывающие на не приостановление деятельности участника на день подачи заявки, отсутствие у участника недоимки по налогам, сборам, задолженности по иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы РФ. Также Заявитель указывает, что по решению ФНС России 08.12.2021 внесена запись в отношении ООО «ЭКОТРАНСПРОЕКТ» о приостановке операций по счетам. Также в отношении ООО «ЭКОТРАНСПРОЕКТ» в настоящее время ведется исполнительное производство на общую сумму 10 106 989, 72 руб.

Согласно пункту 14.1 Положения о закупке если заявка на участие в закупке подается коллективным участником, то заявка таким участником закупки должна быть представлена в соответствии с нижеприведенными требованиями:

1) заявка на участие в закупке подается лидером коллективного участника со ссылкой на то, что он представляет интересы всех лиц, входящих в состав коллективного участника;

2) в составе заявки на участие в закупке предоставляется копия соглашения между лицами, являющимися членами коллективного участника.

Лица, входящие в состав коллективного участника, заключают соглашение, соответствующее нормам Гражданского кодекса Российской Федерации и отвечающее следующим требованиям:

- в соглашении должно быть установлено согласие каждого лица на принятие обязательств по участию в закупке и исполнению договора;

- в соглашении должны быть четко определены права и обязанности сторон как в рамках участия в закупке, так и в рамках исполнения договора;

- в соглашении должны быть четко распределены обязательства по договору между членами коллективного участника;

- соглашением должен быть установлен лидер коллективного участника закупки, который в дальнейшем представляет интересы каждой из сторон, входящих в состав коллективного участника, во взаимоотношениях с заказчиком.

Так, пунктом 10 Информационной карты установлены требования к участникам, согласно которым у участника закупочной процедуры должны отсутствовать 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 процедуры закупки, по данным бухгалтерской отчетности за последний отчетный период. Участник процедуры закупки считается соответствующим установленному требованию в случае, если им в установленном порядке подано заявление об обжаловании указанных недоимки, задолженности и решение по такому заявлению на дату рассмотрения заявки на участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) не принято.

Комиссией установлено, что в составе заявки ООО «ЭКОТРАНСПРОЕКТ» подтверждено, что в отношении общества не проводится процедура ликвидации, отсутствуют недоимки по налогам и сборам, задолженности и иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы РФ за прошедший календарный год, размер которых превышает двадцать пять процентов балансовой стоимости активов участника процедуры закупки, по данным бухгалтерской отчетности за последний отчетный период.

Вместе с тем согласно информации, размещенной на официальном сайте ФНС России в отношении ООО «ЭКОТРАНСПРОЕКТ» по состоянию на 31.12.2020 имеется недоимка и задолженность по пеням и штрафам в размере 168 руб.

Таким образом, у Заказчика отсутствовали основания в признании заявки победителя не соответствующей требованиям Закупочной документации.

В связи с чем, оценка заявки победителя была произведена в соответствии с требованиями документации.

При этом Заявителем не представлено иных обоснований в признании заявки победителя не соответствующей Закупочной документации.

В соответствии с пунктом 13.1.3 Положения о закупке установлены обязательные требования к участникам закупки в том числе неприостановление деятельности участника процедуры закупки в порядке, предусмотренном Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях, на день подачи заявки на участие в процедуре закупки.

Комиссия отмечает, что в соответствии с п. 9 ч. 1 ст. 3.2 КоАП РФ видом административного наказания является административное приостановление деятельности.

Вместе с тем, в отношении ООО «ЭКОТРАНСПРОЕКТ» применена иная мера - приостановление операций по счетам.

При этом приостановление операций по счетам не предусматривает приостановление деятельности в порядке предусмотренным КоАП РФ.

Доказательств, подтверждающих приостановление деятельности участников коллективной заявки победителя по КоАП РФ Заявителем не представлено, а Комиссией не установлено.

В связи с чем, оценки заявки победителя была произведена Заказчиком правомерно и в соответствии с требованиями Закупочной документации.

При этом Заявителем в жалобе не приведено ссылок на нормы Закона о закупках и Закупочной документации, которые по мнению Заявителя нарушены Заказчиком.

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 (п. 3 ст. 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – 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, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу о том, Заказчиком не допущено нарушений Закона о закупках при оценке заявок участников Закупки.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «СРП» (ИНН: 7704416953; ОГРН: 1177746519280) на действия АО «Мосводоканал» (ИНН: 7701984274; ОГРН: 1127747298250) при проведении Закупок необоснованной.

2. Снять ограничения, наложенные письмами Московского УФАС России от 03.03.2022 № ФК/11974/22.

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