

## РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-12382/2023 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

19.09.2023 г. Москва

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

Председательствующего:

<...>

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей ООО «Мегаинжсервис», ГАУК г. Москвы «Парк «Зарядье»,

рассмотрев жалобу ООО «Мегаинжсервис» (далее — Заявитель) на действия ГАУК г. Москвы «Парк «Зарядье» (далее — Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на оказание услуг по техническому обслуживанию комплекса инженерных систем комплекса «Гостиный двор» (реестровый №32312726490, 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 адрес Московского УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки.

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.

Как следует из доводов жалобы:

1. Заявитель ссылается на нарушение Заказчиком статьи 3.4 Закона о закупках, выразившееся в установлении возможности подачи на участие в Закупке заявок коллективными участниками.

2. По мнению Заявителя, нарушения со стороны Заказчика выражены в неправомерном установлении положений конкурсной документации, а именно порядка оценки заявок по нестоимостному критерию «Обеспеченность кадровыми ресурсами».

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

Проверив обоснованность довода, приведенного 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 заказчика 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, Заказчиком 31.08.2023 на официальном сайте электронной площадки АО «ЕЭТП» и Единой информационной системы в сфере закупок (<https://zakurki.gov.ru>) была размещена информация о проведении Закупки.

Цена договора: 46 417 774,10 руб.

Дата начала подачи заявок: 31.08.2023.

Дата и время окончания подачи заявок: 15.09.2023 в 09:00.

Дата рассмотрения первых частей заявок: 15.09.2023.

Дата начала срока подачи дополнительных ценовых предложений: 18.09.2023.

Дата проведения сопоставления дополнительных ценовых предложений: 20.09.2023.

Дата рассмотрения вторых частей заявок: 20.09.2023.

Дата подведения итогов: 20.09.2023.

1. Относительно установления возможности подачи коллективной заявки Комиссия установила следующее.

Согласно части 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.

В соответствии с частью 16 статьи 3.2 Закона о закупках под конкурсом в целях настоящего Федерального закона понимается форма торгов, при которой победителем конкурса признается участник конкурентной закупки, заявка на участие в конкурентной закупке, окончательное предложение которого соответствует требованиям, установленным документацией о конкурентной закупке, и заявка, окончательное предложение которого по результатам сопоставления заявок, окончательных предложений на основании указанных в документации о такой закупке критериев оценки содержит лучшие условия

исполнения договора.

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.

Вместе с тем порядок осуществления конкурентной закупки в электронной форме, участниками которой могут быть только субъекты МСП, установлен статьей 3.4 Закона о закупках.

В соответствии с пунктом 1.6.1.2 документации в настоящем Конкурсе может принять участие любое юридическое лицо являющееся субъектом малого или среднего предпринимательства или несколько юридических лиц, каждое из которых является субъектом малого или среднего предпринимательства, выступающих на стороне одного Участника закупки, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала либо любое физическое лицо являющееся субъектом малого или среднего предпринимательства или несколько физических лиц, каждое из которых является субъектом малого или среднего предпринимательства, выступающих на стороне одного Участника закупки (индивидуальный предприниматель или несколько индивидуальных предпринимателей).

Также пунктом 1.6.3 Документации предусмотрена подача заявки коллективным участником:

«Если Заявка подается коллективным Участником (группой лиц), должны быть выполнены нижеприведенные требования:

1.6.3.1. Каждое юридическое лицо (индивидуальный предприниматель), входящее в состав коллективного Участника, или физическое лицо, входящее в состав коллективного Участника, должно отвечать общим требованиям, изложенным в п. 1.6.2 настоящей документации и являться субъектом малого или среднего предпринимательства.

1.6.3.2. Юридические лица, представляющие коллективного Участника, заключают между собой соглашение, соответствующее нормам Гражданского кодекса Российской Федерации, и отвечающее следующим требованиям:

а. в соглашении должно быть установлено согласие каждого лица на принятие обязательств по участию в конкурсе и исполнению договора;

б. в соглашении должны быть четко определены права и обязанности сторон как в рамках участия в Конкурсе, так и в рамках исполнения договора;

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

г. 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;

**1.6.3.3. Физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели, выступающие на стороне одного Участника (группа лиц), должны подписать соответствующее соглашение, в котором должно быть отражена их воля на участие в Конкурсе на стороне одного Участника. Такое соглашение должно содержать сведения, указанные в пункте 1.6.3.2 настоящей конкурсной документации при этом такое соглашение между физическими лицами, не является договором простого товарищества в силу главы 55 Гражданского кодекса Российской Федерации.**

**1.6.3.4. Любое юридическое лицо или физическое лицо, в т.ч. индивидуальный предприниматель, может участвовать только в одном объединении и не имеет права принимать участие в данном Конкурсе самостоятельно либо в качестве субподрядчиков у других Участников конкурсе. В случае невыполнения этих требований Заявки с участием таких организаций будут отклонены без рассмотрения, по существу. В случае невыполнения этих требований предложения с участием таких лиц будут отклонены без рассмотрения, по существу.**

**1.6.3.5. В связи с вышеизложенным коллективный Участник готовит Заявку с учетом следующих дополнительных требований:**

**а. Заявка должна включать документы, подтверждающие соответствие каждого члена объединения установленным требованиям (подпункта "а"-"е" подпункта 3 пункта 3.3.1 настоящей конкурсной документации);**

**б. Заявка подготавливается и подается лидером от своего имени со ссылкой на то, что он представляет интересы коллективного Участника;**

**в. В состав Заявки дополнительно включается нотариально заверенная доверенность и/или копия соглашения между организациями, входящими в состав коллективного Участника.**

**1.6.3.6. Закупочная комиссия может отклонить Заявку, а Заказчик имеет право на одностороннее расторжение договора, если выяснится, что из состава коллективного Участника вышла одна или несколько организаций, а оставшиеся члены объединения, с точки зрения Заказчика, не способны самостоятельно выполнить договор.**

**1.6.3.7. Лица, выступающие на стороне одного Участника закупки, не вправе участвовать в этой же закупке самостоятельно или на стороне другого Участника закупки. Несоблюдение данного требования является основанием для отклонения Заявок как всех Участников закупки, на стороне которых выступает такое лицо, так и Заявки, поданной таким лицом самостоятельно.».**

**При этом, согласно письму Минфина России от 16.03.2023 № 24-07-08/22356 «О рассмотрении обращения» проведение конкурентной закупки с участием**

## **субъектов МСП не предполагает коллективного участия в закупке таких субъектов.**

В соответствии с частью 5 статьи 3 **Закона о закупках** на стороне одного участника закупки могут выступать несколько юридических лиц либо несколько физических лиц, в том числе несколько индивидуальных предпринимателей.

При этом, статьей 3.4 **Закона о закупках** установлены особенности осуществления конкурентной закупки в электронной форме, участниками которой с учетом особенностей, установленных Правительством Российской Федерации в соответствии с пунктом 2 части 8 статьи 3 **Закона о закупках**, могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства (далее соответственно - конкурентная закупка с участием субъектов МСП, субъекты МСП).

Частью 19.1 статьи 3.4 **Закона о закупках** определен перечень информации и документов, обязанность представления которых заказчик вправе установить в документации о конкурентной закупке с участием субъектов МСП.

Вместе с тем статья 3.4 **Закона о закупках** не содержит положений о возможности участия в конкурентной закупке с участием субъектов МСП несколько юридических лиц или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки.

Таким образом, проведение конкурентной закупки с участием субъектов МСП не предполагает коллективное участие субъектов МСП в такой закупке.

Дополнительно Комиссия отмечает, что при расчете годового объема закупок у субъектов МСП учитываются договоры, в том числе заключенные заказчиками с субъектами МСП по результатам закупок, предусмотренных подпунктом «а» пункта 4 положения, утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 11.12.2014 № 1352, участниками которых являются любые лица, указанные в части 5 статьи 3 **Закона о закупках**, в том числе субъекты МСП.

При этом, для отнесения группы лиц к категории субъектов МСП каждый из участников такой группы должен соответствовать требованиям к таким субъектам, установленным статьей 4 Федерального закона от 24.07.2007 № 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации».

**Кроме того, в соответствии с письмом ФАС России от 22.06.2023 №28/48914/23 по вопросу допустимости коллективного участия при проведении закупки, осуществляемой в соответствии со статьей 3.4. Закона о закупках антимонопольный орган поддерживает позицию, изложенную в письме Минфина от 16.03.2023 № 24-07-08/22356.**

Таким образом, Заказчиком при формировании Документации допущены нарушения статьи 3.4 Закона о закупках, выразившееся в установлении возможности подачи на участие в закупке заявок коллективными участниками.

При таких обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу о несоответствии действий Заказчика требованиям статьи 3.4 Закона о закупках.

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки

фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу об обоснованности указанного довода жалобы и о необходимости в выдаче Заказчику обязательного для исполнения предписания об устранении нарушений.

2. Относительно неправомерного установления порядка оценки заявок по нестоимостному критерию «Обеспеченность кадровыми ресурсами» Комиссия установила следующее.

Согласно пункту 5.3.2 документации критериями оценки Заявок на участие в конкурсе являются:

- цена договора;
- квалификация участников закупки, в том числе:
- наличие финансовых ресурсов; обеспеченность кадровыми ресурсами (количество и/или квалификация); наличие на праве собственности или ином праве оборудования и других материальных ресурсов; опыт выполнения аналогичных предмету закупки работ (услуг), поставки товаров.

В порядке оценки заявки по критериям (далее — Порядок) установлены критерии оценки заявок на участие в закупке, их содержание, значимость, порядок оценки.

Согласно пункту 2.1 Порядка квалификация участников закупки, в том числе наличие финансовых ресурсов; обеспеченность кадровыми ресурсами (количество и (или) квалификация); наличие на праве собственности или ином праве оборудования и других материальных ресурсов; опыт выполнения аналогичных предмету закупки работ (услуг), поставки товаров имеет значимость: 40 % (коэффициент значимости критерия 0.4).

Содержание:

При оценке заявок по настоящему критерию оцениваются предложения участников закупки по следующим показателям:

- а) опыт выполнения аналогичных предмету закупки работ (услуг), поставки товаров;
- б) обеспеченность кадровыми ресурсами (количество и (или) квалификация);

Порядок оценки:

При оценке заявок по данному критерию лучшим условием исполнения договора по указанному критерию признается предложение участника конкурса, набравшего наибольшее количество баллов по данному критерию (максимальное количество баллов – 100).

Сумма величин значимости показателей критерия оценки должна составлять 100 процентов.

**Показатели критерия:**

**Обеспеченность кадровыми ресурсами (количество и (или) квалификация).**

**Коэффициент значимости (КЗ) =0.4.**

**Максимальная оценка по показателю –40.0 баллов.**

**Содержание:**

**Оценивается наличие у участника закупки квалифицированных специалистов (штатные, привлеченные), прошедших обучение по одной или нескольким из областей из данного перечня, которые будут задействованы при исполнении контракта, заключенного по результатам настоящего конкурса, прошедших обучение по одной из областей из данного перечня:**

**1. инженер, имеющий высшее профессиональное образование по специальности или направлению, входящему в раздел «Инженерное дело, технологии и технические науки» согласно Общероссийскому классификатору специальностей (ОК 009-2016) и прошедший проверку знаний правил технической эксплуатации тепловых энергоустановок в органах Ростехнадзора в соответствии с Приказом Минэнерго России от 24.03.2003 № 115 «Об утверждении Правил технической эксплуатации тепловых энергоустановок», проверку знаний требований охраны труда;**

**2. слесарь-сантехник (сантехник, монтажник трубопровода), имеющий профессиональное техническое образование в соответствии с «ОК 016-94. Общероссийский классификатор профессий рабочих, должностей служащих и тарифных разрядов» и прошедший проверку знаний правил технической эксплуатации тепловых энергоустановок в органах Ростехнадзора в соответствии с Приказом Минэнерго России от 24.03.2003 № 115 «Об утверждении Правил технической эксплуатации тепловых энергоустановок»;**

**3. слесарь по обслуживанию тепловых сетей (слесарь-ремонтник, теплотехник) (квалификация не ниже 4-ого разряда), имеющий профессиональное техническое образование в соответствии с «ОК 016-94. Общероссийский классификатор профессий рабочих, должностей служащих и тарифных разрядов» и прошедший проверку знаний правил технической эксплуатации тепловых энергоустановок в органах Ростехнадзора в соответствии с Приказом Минэнерго России от 24.03.2003 № 115 «Об утверждении Правил технической эксплуатации тепловых энергоустановок»;**

**4. слесарь по ремонту и обслуживанию систем вентиляции и кондиционирования, имеющий профессиональное техническое образование, уровень квалификации (разряд) не ниже 4 в соответствии с «ОК 016-94. Общероссийский классификатор профессий рабочих, должностей служащих и тарифных разрядов», группа по электробезопасности не ниже III, прошедший проверку знаний правил работы в электроустановках в органах Ростехнадзора в соответствии с Приказом**

Минтруда России от 15.12.2020 № 903н «Об утверждении Правил по охране труда при эксплуатации электроустановок»;

5. электрогазосварщик (электросварщик, сварщик ручной дуговой сварки) (квалификация не ниже 4-ого разряда), имеющий профессиональное техническое образование в соответствии с «ОК 016-94. Общероссийский классификатор профессий рабочих, должностей служащих и тарифных разрядов» и прошедший проверку знаний требований пожарно-технического минимума в соответствии с Приказом МЧС России от 18.11.2021 № 806 «Об определении Порядка, видов, сроков обучения лиц, осуществляющих трудовую или служебную деятельность в организациях, по программам противопожарного инструктажа, требований к содержанию указанных программ и категорий лиц, проходящих обучение по дополнительным профессиональным программам в области пожарной безопасности»;

6. электротехнический персонал, прошедший проверку знаний правил работы в электроустановках в органах Ростехнадзора в соответствии с в соответствии с Приказом Минтруда России от 15.12.2020 № 903н «Об утверждении Правил по охране труда при эксплуатации электроустановок», группа по электробезопасности не ниже III.

Сведения подтверждаются следующими документами:

- штатные специалисты: копиями трудовых книжек, трудовых договоров, копиями дипломов или квалификационных аттестатов, или удостоверений специалистов

(в том числе:

(при наличии инженеров)

- копия действительного удостоверения о проверке знаний правил технической эксплуатации тепловых энергоустановок с копией протокола проверки знаний правил работы на объектах теплоснабжения;

- копия действительного удостоверения о проверке знаний требований охраны труда.

(при наличии слесаря-сантехника и (или) слесаря по обслуживанию тепловых сетей)

- копия действительного удостоверения о проверке знаний правил технической эксплуатации тепловых энергоустановок с копией протокола проверки знаний правил работы на объектах теплоснабжения.

(при наличии слесаря по ремонту и обслуживанию систем вентиляции и кондиционирования и (или) электротехнического персонала)

- копия действительного удостоверения о проверке знаний правил работы в электроустановках с копией протокола проверки знаний правил работы в

**электроустановках. (при наличии электрогазосварщика)**

**- копия действительного удостоверения (свидетельства) о квалификации, подтверждающего наименование профессиональной деятельности и уровень квалификации сотрудника;**

**- копия действительного удостоверения о проверке знаний требований пожарно-технического минимума.)**

**- привлеченные специалисты: копиями гражданско-правовых договоров, копиями дипломов или квалификационных аттестатов, или удостоверений специалистов**

**(в том числе:**

**(при наличии инженеров)**

**- копия действительного удостоверения о проверке знаний правил технической эксплуатации тепловых энергоустановок с копией протокола проверки знаний правил работы на объектах теплоснабжения;**

**- копия действительного удостоверения о проверке знаний требований охраны труда.**

**(при наличии слесаря-сантехника и (или) слесаря по обслуживанию тепловых сетей)**

**- копия действительного удостоверения о проверке знаний правил технической эксплуатации тепловых энергоустановок с копией протокола проверки знаний правил работы на объектах теплоснабжения.**

**(при наличии слесаря по ремонту и обслуживанию систем вентиляции и кондиционирования и (или) электротехнического персонала)**

**- копия действительного удостоверения о проверке знаний правил работы в электроустановках с копией протокола проверки знаний правил работы в электроустановках.**

**(при наличии электрогазосварщика)**

**- копия действительного удостоверения (свидетельства) о квалификации, подтверждающего наименование профессиональной деятельности и уровень квалификации сотрудника;**

**- копия действительного удостоверения о проверке знаний требований пожарно-технического минимума.)**

**При этом представленные документы должны быть в виде неповторяющихся, полно читаемых копий, на которых видны необходимые сведения, подписи и печати.**

**Непредоставление в составе заявки на участие в 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 только те сведения, заявленные участниками закупки, которые подтверждены документально в составе заявки на участие в конкурсе.

В случае наличия таких специалистов, в составе заявки предоставляются «Сводные сведения об обеспеченности кадровыми ресурсами, которые будут задействованы при исполнении договора», содержащие перечень сотрудников, информацию о должности каждого сотрудника (для сотрудников, находящегося в штате организации), либо указание, на то, что он является привлеченным специалистом (для сотрудников, работающих на основании гражданско-правового договора), его ФИО, и область его квалификации, в соответствии с приведенным выше перечнем (рекомендуемая форма сводных сведений представлена в Приложении 2 к настоящему порядку оценки заявок).

Учитывается фактическое количество специалистов, независящее от количества у каждого специалиста соответствующего образования в одной или нескольких из вышеперечисленных областей.

Заявка участника с наибольшим количеством сотрудников с подтвержденной квалификацией оценивается максимальным количеством баллов с учетом коэффициента значимости (КЗ).

Заявки других участников оцениваются пропорционально относительно показателей заявки, которой присвоено максимальное количество баллов с учетом коэффициента значимости (КЗ).

Порядок оценки:

Количество баллов, присуждаемых по показателю (НЦБ<sub>i</sub>), определяется по формуле:

$$\text{НЦБ}_i = \text{КЗ} \times 100 \times (\text{K}_i / \text{K}_{\text{max}}),$$

где:

КЗ - коэффициент значимости показателя;

K<sub>i</sub> - предложение участника закупки, заявка (предложение) которого оценивается;

K<sub>max</sub> - максимальное предложение из предложений по показателю оценки, сделанных участниками закупки.

Оценка в 0 баллов будет присвоена:

- участнику закупки в случае отсутствия предложения или наличия предложения по количеству квалифицированного персонала;

- участнику закупки, который не предоставил в составе своей заявки «Сводные сведения об обеспеченности кадровыми ресурсами, которые будут

задействованы при исполнении договора», либо представил Сводные сведения, содержащие не все требуемые данные, указанные в показателе;

- участнику закупки, который не представил или представил частично в составе своей заявки документы (копии документов), подтверждающие предоставленные сведения о наличии кадровых ресурсов.

Заявитель отмечает, что требование о наличии у инженера высшего профессионального образования по специальности или направлению, входящему в раздел «Инженерное дело, технологии и технические науки» согласно Общероссийскому классификатору специальностей (ОК 009-2016), является неправомерным, поскольку в указанном классификаторе не учитываются специальности, соответствующие предмету Закупки.

Также, по мнению Заявителя, Заказчиком неправомерно установлено требование о наличии профессионального технического образования у слесарей-сантехников (сантехник, монтажник трубопровода), слесарей по обслуживанию тепловых сетей (слесарь-ремонтник, теплотехник) (квалификация не ниже 4-ого разряда), слесарей по ремонту и обслуживанию систем вентиляции и кондиционирования и электрогазосварщиков, поскольку указанные профессии являются рабочими и их может производить человек без образования, но с квалификацией.

В свою очередь, Заказчик пояснил, что Общероссийским классификатором специальностей по образованию ОК 009-2016, введенным в действие Приказом Росстандарта от 08.12.2016 № 2007-ст, предусмотрен широкий перечень инженерных специальностей или направлений, входящих в раздел «Инженерное дело, технологии и технические науки», относящихся к высшему профессиональному образованию, по направлениям подготовки бакалавриата, магистратуры или специалитета. Заявитель в своей жалобе указывает только направления специалитета, ограничивая тем самым направления подготовки квалифицированных сотрудников.

Относительно профессионального образования слесарей Заказчик пояснил, что Приказом Минтруда России от 17.11.2020 № 810н утвержден профессиональный стандарт «Слесарь домовых санитарно-технических систем и оборудования», Приказом Минтруда России от 28.12.2015 № 1164н утвержден профессиональный стандарт «Работник по эксплуатации оборудования, трубопроводов и арматуры тепловых сетей», Приказом Минтруда России от 12.10.2021 № 709н утвержден профессиональный стандарт «Механик по холодильной и вентиляционной технике».

Указанными стандартами предусмотрены требования к образованию: профессиональное обучение - программы профессиональной подготовки по профессиям рабочих, должностям служащих, программы переподготовки рабочих, служащих, программы повышения квалификации рабочих, служащих.

В свою очередь Комиссия отмечает, что в пункте 4 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (утв.

Президиумом Верховного Суда РФ 16.05.2018), указано, что использование заказчиком оценочных критериев выбора поставщика не является нарушением, если эти критерии носят измеряемый характер и соответствие участника закупки названным критериям может быть установлено объективно.

Согласно части 6 статьи 3 Закона о закупках заказчик самостоятельно определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке.

Как отмечается в определении Верховного суда РФ от 31.07.2017 305-КГ17-2243, Закон о закупках не содержит конкретных правил и критериев относительно требований, устанавливаемых заказчиком к участникам закупки.

Осуществляя организацию и проведение закупки, заказчики руководствуются требованиями законодательства в сфере закупок и положением о закупках, разработанным самостоятельно с учетом потребностей конкретного заказчика.

В частности, порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупок) и условия их применения устанавливаются заказчиками самостоятельно путем принятия Положения о закупке.

Таким образом, заказчикам предоставлено право сформировать свою систему закупок в зависимости от особенностей осуществления деятельности, установив при необходимости дополнительные требования к участникам закупки.

Данное право на разработку и утверждение Положения о закупке согласуется с целями и задачами Закона о закупках, направленными в первую очередь на выявление в результате закупочных процедур лица, исполнение контракта которым в наибольшей степени будет отвечать целям эффективного использования источников финансирования, удовлетворения потребности заказчиков в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности.

В отличие от закупок, осуществляемых в рамках контрактной системы для обеспечения государственных и муниципальных нужд, первоочередной целью Закона о закупках является создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей заказчиков в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности (часть 1 статьи 1 Закона о закупках).

При этом, согласно пункту 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны критерии оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке.

В свою очередь Комиссия отмечает, что установление в документации о проведении закупки критериев оценки не ограничивает право хозяйствующих субъектов на участие в процедуре закупки, а преследует цель определения лучшего предложения в рамках проводимой Заказчиком процедуры закупки.

Положения действующего законодательства Российской Федерации не

закрепляют перечень критериев оценки, которые могут быть применены при проведении конкурса, и не устанавливают обязательного для применения всеми заказчиками порядка проведения оценки заявок.

При таких обстоятельствах, действующее законодательство Российской Федерации предоставляет Заказчику право на формирование такого порядка оценки и сопоставления заявок, которое он счел необходимым для выявления лучших условий исполнения договора, заключаемого по результатам проведения конкурентной процедуры, в связи с чем, Заказчик на свое усмотрение определяет критерии оценки заявок и порядок проведения такой оценки.

Следовательно, Заказчик при осуществлении конкурентной процедуры наделен правом самостоятельного формирования порядка оценки заявок по критериям, определения их содержания, значимости, при условии, что такой порядок не повлечет за собой ограничение конкуренции.

Согласно правовой позиции, изложенной в пункте 6 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 года N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", утвержденного Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 16.05.2018 года, Закон о закупках не обязывает заказчиков допускать к участию в закупке всех хозяйствующих субъектов, имеющих намерение получить прибыль в результате заключения договора.

Иное противоречило бы принципу целевого и экономически эффективного расходования денежных средств, сокращения издержек заказчика.

При этом отсутствие у хозяйствующего субъекта необходимых условий для участия в Закупке не является доказательством, подтверждающим, что требования Заказчика привели к ограничению конкуренции. Каждый хозяйствующий субъект самостоятельно принимает решение об участии в закупочной процедуре, действия каждого из них влияют на результаты закупки, победителем которого определяется лучший из участников, то есть наиболее конкурентоспособный.

Как указано в постановлении Арбитражного суда Московского округа от 29.04.2022 по делу А40-91429/2021 «включение заказчиком в документацию о закупке требований, предъявляемых к участникам закупки, может быть признано нарушением антимонопольного законодательства и Закона о закупках лишь в случае необоснованности его введения, ограничившего конкуренцию и создавшего неоправданные барьеры хозяйствующим субъектам при реализации ими права на участие в закупки.

При этом, исходя из правовой позиции, изложенной Постановлении Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 28.12.2010 N 11017/10, основной задачей законодательства, устанавливающего порядок проведения торгов, является не столько обеспечение максимально широкого круга участников размещения заказов, сколько выявление в результате торгов лица, исполнение контракта которым в наибольшей степени будет отвечать целям эффективного

использования источников финансирования, предотвращения злоупотреблений в сфере размещения заказов. В торгах могут участвовать лишь те лица, которые соответствуют названным целям.

Принцип равноправия, в силу пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках предполагает недопустимость предъявления различных требований к участникам закупки, находящимся в одинаковом положении, в отсутствие к тому причин объективного и разумного характера.

В настоящем случае, установленные Заказчиком критерии оценки в равной мере применяется ко всем участникам закупки, и, следовательно, не приводят к исключению из числа участников закупки хозяйствующих субъектов по причинам, не связанным с обеспечением удовлетворения потребностей заказчика.

Уменьшение числа участников закупки в результате предъявления к ним требований само по себе не является нарушением принципа равноправия, если такие требования предоставляют заказчику дополнительные гарантии выполнения победителем закупки своих обязательств и не направлены на установление преимуществ отдельным лицам либо на необоснованное ограничение конкуренции.

В свою очередь, Комиссия принимает во внимание, что спорные требования предъявлены ко всем участникам закупки, что не может рассматриваться как дискриминационное условие, ограничивающее конкуренцию.

При этом оспариваемый критерий не является условием допуска к участию в Конкурсе, а учитывается только при оценке заявок участников.

Непредставление участником в составе заявки сведений о кадрах, не является основанием отклонения такой заявки.

Кроме того, Комиссия принимает во внимание, что на участие в Закупке подано 6 заявок, которые по результатам рассмотрения первых частей заявок допущены к дальнейшему участию.

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, что установленные Заказчиком в документации требования не могут рассматриваться как ограничение круга потенциальных участников закупки.

Действительных доказательств нарушения своих прав Заявителем Комиссии не представлено, равно как не представлено доказательств невозможности участия в Закупке на условиях спорных критериев оценки.

Доказательств ограничения конкуренции установлением оспариваемых требований. Также Заявителем не представлено доказательств, что оспариваемые требования влекут предоставление преимуществ конкретному хозяйствующему субъекту при установлении оспариваемого показателя оценки.

**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 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 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 необоснованности доводов жалобы в указанной части.

**На основании изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия**

**РЕШИЛА:**

1. Признать жалобу ООО «Мегаинжсервис» (ИНН: 7706783437, ОГРН: 1127747073299) на действия ГАУК г. Москвы «Парк «Зарядье» (ИНН: 7702403412, ОГРН: 1167746646044) при проведении Закупки частично обоснованной.
2. Установить в действиях Заказчика нарушения пунктов 1, 2 части 1 статьи 3, части 19.1 статьи 3.4 Закона о закупках.
3. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении допущенных нарушений.

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