

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-7360/2022 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров
18.05.2022 г. Москва

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

Председательствующего Комиссии:

«...»;

членов Комиссии:

«...»;

«...»;

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей ООО «АЙ КОНТЕКСТ», ГУП «БОЛЬШОЙ МОСКОВСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ ЦИРК НА ПРОСПЕКТЕ ВЕРНАДСКОГО»;

рассмотрев жалобу ООО «Ай Контекст» (далее — Заявитель) на действия ГУП «Большой Московский Государственный Цирк на Проспекте Вернадского» (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 размещению рекламной информации в сети Интернет (реестровый № 32211340952) (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, оператора электронной площадки, закупочной 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» (в редакции, действующей на дату размещения Положения о закупках) (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, 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.

Часть 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам 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, нарушение со стороны Заказчика при проведении закупочной процедуры выразилось в ненадлежащем формировании конкурсной документации.

Заказчик 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 Федерального закона от 18.07.2011 г. N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (далее - Закон 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.

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.

В соответствии с пунктами 13, 14 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны критерии оценки, порядок оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке.

Пунктом 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках предусмотрено, что в документации о конкурентной закупке должны быть требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

Комиссией установлено, что Заказчик 25.04.2022 на сайте Единой электронной торговой площадки, а также на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (<http://zakupki.gov.ru>) (далее – ЕИС), разместил информацию о проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на оказание услуг по размещению рекламной информации в сети Интернет (реестровый № 32211340952 (реестровый № 32211226259) (далее – конкурс, Закупка).

В соответствии с пунктом 2.2 документации «Порядок подачи и рассмотрения заявок на участие в конкурсе в электронной форме» первая часть заявки на участие в конкурсе в электронной форме должна содержать описание поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом закупки в соответствии с требованиями документации о закупке.

При этом не допускается указание в первой части заявки на участие в конкурсе в электронной форме сведений об участнике конкурса и о его соответствии требованиям, установленным в конкурсной документации.».

Однако, в соответствии с пунктом 19 Информационной карты «Требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в конкурсе» 19 в состав первой части заявки на участие в конкурсе должно входить следующие документы:

1. Анкета участника с указанием фирменного наименования (наименования),

сведения об организационно-правовой форме, места нахождения, почтового адреса (для юридического лица), фамилии, имени, отчества, паспортных данных, сведений о месте жительства (для физического лица), номера контактного телефона, адреса электронной почты участника.

2. Сведения из единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства или, в случае отсутствия сведений об участнике закупки, который является вновь зарегистрированным индивидуальным предпринимателем или вновь созданным юридическим лицом в соответствии с частью 3 статьи 4 Федерального закона "О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации", в едином реестре субъектов малого и среднего предпринимательства, декларация о соответствии (несоответствии) статусу субъекта малого и среднего предпринимательства.

3. Надлежащим образом заверенная копия действующей редакции учредительных документов участника процедуры закупки (для юридических лиц).

4. Надлежащим образом заверенная копия выписки из Единого государственного реестра юридических лиц (для юридических лиц), выписки из Единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей (для индивидуальных предпринимателей), полученная не ранее чем за 6 месяцев до дня размещения в ЕИС посредством функционала ЕАИСТ извещения о проведении процедуры закупки, копия действующего документа, удостоверяющего личность в соответствии с законодательством Российской Федерации (для физических лиц), надлежащим образом заверенный перевод на русский язык документов о государственной регистрации юридического лица или физического лица в качестве индивидуального предпринимателя в соответствии с законодательством соответствующего государства (для иностранных лиц), полученные не ранее чем за 6 месяцев до дня размещения в ЕИС посредством функционала ЕАИСТ извещения о проведении процедуры закупки.

5. Документ, подтверждающий полномочия лица на осуществление действий от имени участника.

6. Решение об одобрении крупной сделки либо копия такого решения в случае, если требование о необходимости наличия такого решения для совершения крупной сделки установлено законодательством Российской Федерации и если для участника процедуры закупки поставка товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом договора, или внесение денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в процедуре закупки, обеспечения исполнения договора являются крупной сделкой. Решение об одобрении крупной сделки должно содержать указание на то, что решение выдано для участия в закупочных процедурах и содержать сумму, на которую оно выдано. Не может являться основанием для отклонения от участия в закупке представленное участником закупки решение об одобрении крупной сделки, выданное на сумму, превышающую начальную (максимальную) цену договора или, в котором указана предельная сумма совершения крупной сделки (сделок), также превышающая начальную (максимальную) цену договора, или в котором указана информация о том, что крупной для участника является сделка на сумму свыше конкретной суммы, также превышающей начальную (максимальную) цену договора. Также не допускается отклонение от участия в закупке за неуказание в таком решении предмета конкретной закупки и иных индивидуализирующих признаков конкретной

закупочной процедуры, а равно типа сделки (поставка товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом договора, внесение денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в процедуре закупки или обеспечения исполнения договора). В случае если для данного участника поставка товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющиеся предметом договора, или внесение денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в процедуре закупки, обеспечения исполнения договора не являются крупной сделкой, участник процедуры закупки в заявке указывает о том, что данная сделка не является для него крупной. В случае если получение указанного решения до истечения срока подачи заявок на участие для участника процедуры закупки невозможно в силу необходимости соблюдения установленного порядка созыва заседания органа, к компетенции которого относится вопрос об одобрении крупных сделок, участник процедуры закупки обязан представить письмо, содержащее обязательство в случае признания его победителем процедуры закупки представить вышеуказанное решение до момента заключения договора..

7. Документы (копии документов или декларация), подтверждающие соответствие участника процедуры закупки общеобязательным требованиям и условиям допуска к участию в процедуре закупки.

8. Документы (копии документов), подтверждающие соответствие участника процедуры закупки иным обязательным требованиям к лицам, осуществляющим поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом закупки, в соответствии с законодательством Российской Федерации.

9. Надлежащим образом заверенные копии документов, подтверждающие соответствие участника дополнительным требованиям (в соответствии с Приложением 1 к Положению о закупках Заказчика «Перечень отдельных видов товаров, работ, услуг и случаев отнесения товаров, работ, услуг к товарам, работам, услугам инновационного, высокотехнологичного или специализированного характера, включающий дополнительные требования к участникам процедуры закупки, а также перечень документов, подтверждающих соответствие участников процедуры закупки указанным дополнительным требованиям»).

10. Документы, подтверждающие квалификацию участника процедуры закупки, а также наличие материальных, финансовых и трудовых ресурсов у поставщика (исполнителя) в случае, если в документации о закупке установлены такие критерии оценки заявок.

11. Соглашение или нотариально заверенная копия соглашения между лицами, являющимися членами коллективного участника (в случае, если заявка на участие в закупке подается коллективным участником).

12. Сведения о распределении обязательств по исполнению договора между членами коллективного участника (в произвольной форме) (в случае, если заявка на участие в закупке подается коллективным участником).

Таким образом, согласно пункту 19 Информационной карты, в первой части заявки от участника требуется предоставление документов, содержащих сведения об участнике конкурса.

На заседании Комиссии Заказчик пояснил, что действительно положения документации носят противоречивый характер, однако внести изменения в документацию не представляется возможным.

В свою очередь Комиссия считает необходимым отметить, что согласно части 21 статьи 3.4 Закона о закупках в случае содержания в первой части заявки на участие в конкурсе в электронной форме, аукционе в электронной форме, запросе предложений в электронной форме сведений об участнике таких конкурса, аукциона или запроса предложений и (или) о ценовом предложении данная заявка подлежит отклонению.

Данная норма содержит императивный запрет, не допускает иного толкования и применения, что не противоречит аукционной документации (пункт 8.14 Информационной карты).

Таким образом, именно требованиями Закона о закупках на участника закупки возложена обязанность по обеспечению конфиденциальности в составе первых частей заявок, которую он не исполнил.

Однако, в настоящем случае положения документации о содержании первой части заявки противоречат друг другу, т. е. пункт 2.2 документации противоречит пункту 19 Информационной карты.

Комиссия принимает во внимание, что противоречивые положения документации повлекли за собой отклонение заявок 3 участников, которые в свою очередь подали первую часть заявки в соответствии с пунктом 19 Информационной карты, однако были отклонены за указание сведений об участнике.

В связи с изложенным, жалоба в указанной части признается Комиссией обоснованной.

Также, разделом II приложения 1 к Информационной карте установлены нестоимостные критерии оценки заявок:

1. Квалификация участников закупки, в том числе наличие у них финансовых ресурсов, оборудования и других материальных ресурсов, принадлежащих им на праве собственности или на ином законном основании, опыта работы, связанного с предметом контракта, и деловой репутации, специалистов и иных работников определенного уровня квалификации.

Значимость критерия: 10 % (коэффициент значимости критерия: 0,1).

Предметом оценки по критерию являются два подкритерия:

1). «Деловая репутация участника закупки».

Коэффициент значимости показателя составляет 0,5.

2). «Опыт участника по успешному выполнению работ сопоставимого характера и объема».

Коэффициент значимости показателя составляет 0,5.

1. Показатель «Деловая репутация участника закупки» (Значимость подкритерия

50%), рассматривается наличие и количество у участника закупки писем с положительными отзывами и благодарностями, подтверждающих наличие у участника закупки положительной деловой репутации по предоставлению услуг размещения рекламной информации в сети Интернет за период с 01.01.2018г. по дату окончания срока подачи заявок на участие в закупке.

Оценка наличия положительной деловой репутации производится на основании изучения количества и качества представленных в составе заявок писем с отзывами и благодарностями.

Заказчик, вправе запросить у соответствующих органов и организаций информацию о подтверждении достоверности сведений о положительной деловой репутации, предоставляемой участниками закупки.

Порядок оценки заявок по показателю:

Оценка в 0 баллов по показателю присваивается участнику, предложившему оказание услуг по предмету конкурса при отсутствии предоставленных в составе заявок писем с отзывами и благодарностями, либо предоставившему письма с отзывами и благодарностями, которые не получили подтверждение в ходе запроса информации у соответствующих органов и организаций.

Максимальная оценка по показателю присваивается участнику, предоставившему максимальное количество писем с отзывами и благодарностями, и составляет 50 баллов.

Количество баллов, присуждаемых по данному показателю (), определяется по формуле:

,

где:

КЗ - коэффициент значимости показателя.

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

- максимальное предложение из предложений по критерию оценки, сделанных участниками закупки.

- Показатель «Опыт участника по успешному оказанию услуг сопоставимого характера и объёма» (Значимость подкритерия 50%) рассматривается количество контрактов/договоров на оказание услуг, аналогичных предмету конкурса (Оказание услуг по осуществлению билетного контроля) за последние 36 месяцев до даты окончания подачи заявок на участие в настоящем конкурсе.

Примеры формулировок предметов договоров/оказываемых услуг, которые

учитываются при подсчёте баллов в критериях оценки по данному подкритерию: «Оказание услуг по размещению рекламной информации в сети Интернет», «Оказание услуг по размещению контекстной рекламы в сети Интернет», «Оказание рекламных услуг в сети интернет» должна быть отражена в договоре и/или акте, подтверждающем выполнение данного вида работы.

Порядок оценки заявок по показателю:

Оценка в 0 баллов по показателю присваивается участнику, в составе заявки которого отсутствуют сведения о контрактах/договорах, подтверждённых приложенными документами (копии договоров и акты приёма оказанных услуг, подтверждающие оказание услуг без применения штрафных санкций), аналогичных предмету конкурса за указанный период, либо представлены сведения о контрактах/договорах с ценой менее 50% от начальной максимальной цены настоящей закупки.

Максимальная оценка по показателю присваивается заявке, в составе которой участником представлены сведения по наибольшему количеству контрактов/договоров, подтверждённых приложенными документами (копии договоров и акты приёма оказанных услуг, подтверждающие оказание услуг без применения штрафных санкций), аналогичных предмету конкурса за указанный период с ценой контракта не менее 25% от НМЦ настоящей закупки.

Вместе с тем, порядок оценки в 0 баллов и максимальной оценки противоречат друг другу.

Так, договоры с ценой менее 50% НМЦК не засчитываются, а максимальный балл участник может получить в случае представления договоров с ценой не менее 25% от НМЦК.

На заседании Комиссии Заказчик с противоречием порядка оценки согласился.

Комиссия считает необходимым отметить, что документация о проведении закупки, являющаяся, по своей сути, офертой, в соответствии с положениями которой впоследствии заключается договор, не должна содержать возможности ее множественного толкования.

Указанная документация должна содержать в себе четкие, исчерпывающие требования к претендентам, подающим заявки на право участия в торгах, что исключает возможность субъективного толкования указанных в заявках предложений заказчиком.

В этой связи представляется возможным сделать вывод о том, что, в целях исключения какого-либо субъективного правоусмотрения при разрешении вопроса о допуске той или иной заявки к участию в закупке, а также недопустимости злоупотребления правом организатору закупки надлежит максимально четко и конкретно сформулировать свои требования относительно формирования подаваемых на участие в закупке заявок. Наличие же в таких требованиях каких-либо разночтений, либо отсутствие в закупочной документации какого-либо требования исключает последующую возможность отклонения заявок со ссылкой на их несоответствие таким требованиям документации.

Названный правовой подход наиболее полно обеспечивает баланс частных и

публичных интересов, на необходимость соблюдения которого указал Конституционный Суд Российской Федерации в постановлении от 29.03.2011 № 2-П, поскольку направлен на повышенную защиту участника торгов как более слабой стороны в указанных правоотношениях.

Законом о закупках в целях обеспечения единства экономического пространства, создания условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в части 2 статьи 1 названного Закона, в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективного использования денежных средств, расширения возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ и услуг для нужд заказчиков и стимулирования такого участия, развития добросовестной конкуренции, обеспечения гласности и прозрачности закупки, предотвращения коррупции и других злоупотреблений установлены общие принципы и основные требования к закупке товаров, работ, услуг.

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.

При таких обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу о несоответствии действий Заказчика требованиям, установленным частью 6 статьи 3, а также пунктом 2 части 1 статьи 3 закона о закупках и признает доводы жалобы в указанных частях обоснованными.

Помимо этого, пунктом 2 раздела II приложения 1 к Информационной карте установлен следующий нестоимостный критерий оценки:

2. Качественные характеристики объекта закупки.

Значимость критерия: 30 % (коэффициент значимости критерия: 0,3).

Предметом оценки по критерию является:

Предложения по организационно-технической схеме оказания услуг, которые должны содержать:

- этапы оказания услуги;
- порядок оказания услуг;
- предоставление предварительной сметы рекламной кампании.

Подтверждается графиками, схемами, макетами, предварительными сметами.

Предложение по показателю должно соответствовать следующим требованиям:

- не противоречить действующему законодательству, в том числе утвержденным и действующим нормативам, стандартам и правилам в области оказания услуг;

- должно учитывать особенности потребностей Заказчика (разработано в соответствии с Техническим заданием и его приложениями);

- не вести к удорожанию стоимости услуг.

Порядок оценки заявок по показателю:

Баллы по показателю начисляются по следующей шкале:

1) Предложение не представлено: 0 баллов.

2) Предложение разработано в соответствии с требованиями Технического задания, но не содержит описание:

- по порядку, методам, и организации оказания услуг,

- выполнению общих требований,

- предложений с описанием бюджета рекламной кампании, а также, сведений о его процентной составляющей относительно цены договора (стоимость услуг/бюджет рекламной кампании), что не позволяет составить мнение об объективно обоснованном достижении наилучшего результата закупки: 30 баллов.

3) Предложение разработано в соответствии с требованиями Технического задания, содержит отдельные предложения с описанием конкретных мероприятий, которые влияют на эффективное оказание услуг, включая систематизированную совокупность действий, необходимых при оказании услуг по договору, но не позволяет составить однозначное мнение об объективно обоснованном достижении наилучшего результата закупки при выполнении предложенной Исполнителем совокупности действий: 50 баллов.

4) Предложение разработано в соответствии с требованиями Технического задания, содержит множественные предложения с описанием конкретных мероприятий, которые влияют на эффективное оказание услуг, и наиболее полное описание по порядку, методам и организации оказания услуг, выполнению общих требований, по которым объективно обосновано повышение качества услуг, включая систематизированную совокупность действий, необходимых при выполнении услуг по договору, позволяющее составить однозначное мнение об объективно обоснованном достижении наилучшего результата закупки при выполнении предложенной Исполнителем систематизированной совокупности действий: 100 баллов.

Количество баллов, присваиваемых заявке по показателю, определяется как среднее арифметическое оценок в баллах всех членов комиссии по закупкам, присуждаемых заявке по данному показателю, с учетом коэффициента значимости показателя.

Рейтинг заявки (предложения) по критерию оценки - это оценка в баллах, полученная участником закупки по результатам оценки по критерию оценки с учетом коэффициента значимости критерия оценки.

Как пояснил Заявитель, при описании критерия Заказчик не раскрывает, что такое «множественные предложения» в п.4) и чем оно отличается от «отдельных описаний» в п.3), не понятно, что значит «наиболее полное описание по порядку, методам и организации оказания услуг...», не понятно в каком формате необходимо предоставить предложение по указанному критерию.

Будет ли считаться полным предложение на 10 листах по сравнению с предложением на 5 листах? Помимо прочего не понятно, как именно при оценке критерия Заказчик будет измерять «эффективность» предложения? Что считать за «наилучший результат»?

При этом по утверждению Заказчика, для получения максимального балла (100 баллов), комиссия должна составить «однозначное мнение об объективно обоснованном достижении наилучшего результата закупки».

Комиссией установлено, что потенциальным участником был направлен запрос о разъяснении указанного порядка и критерия оценки.

Согласно ответу Заказчика, в понимании Заказчика, эффективная рекламная компания должна нести в себе некий творческий и креативный посыл, который сложно спрогнозировать, предугадать и упорядочить конкретными - измеримыми величинами критериев и оценками. Термин «множественные предложения и наиболее полное описание», предполагает вариативность точки зрения на проведение рекламной компании и призван развить движение творческой мысли без ограничений рамками цифр. Разносторонний подход позволит наиболее полно оценить данный показатель, давая возможность разглядеть не только наиболее опытных участников рекламного рынка, которые имеют приоритет, благодаря более обширному опыту работы, но и участников со свежим и нестандартным взглядом на рекламу в сети интернет, что создаст максимально равные условия для всех участников закупки. Наличие других, строго конкретных, критериев оценки (стоимостные критерии, квалификация участников закупки) позволит объективно оценить и эти не менее ценные характеристики прочих участников закупки, создаст необходимый баланс между творческим подходом и фактической реализацией задач.

Вместе с тем, по мнению Комиссии Управления, вышеуказанный порядок оценки заявок не позволяет по рассматриваемым критериям выявить лучшее предложение об исполнении договора, ввиду отсутствия в ней детального и прозрачного порядка оценки и сопоставления заявок на участие в Закупках.

Как установлено Комиссией, в документации отсутствуют положения, через которые возможно установить то, какие именно объективные факторы влияют на присвоение тех или иных баллов участникам закупки, что, в свою очередь, исключает применение к участникам в равной степени положений Конкурсной документации при оценке таких заявок.

Фактически из положений документации следует, что количество баллов, присваиваемое участнику закупки по данным критериям определяется субъективным образом, исходя из мнения членов закупочной комиссии заказчика или лиц, проводящих такую оценку, что в силу Закона о закупках недопустимо.

Названное обстоятельство, в свою очередь, лишает участников процедуры

возможности получить информацию о причинах начисления того или иного количества баллов и, при несогласии с решением заказчика, оспорить его действия в установленном порядке, а у антимонопольного органа, в свою очередь, отсутствует возможность проверить объективность начисления баллов и правильность определения победителя торгов.

Установленный Заказчиком порядок присвоения баллов является субъективным и не позволяет получить достоверную информацию о порядке присвоения баллов поданным заявкам, что, в свою очередь, не обеспечивает равные права и возможности для участников процедуры и равные условия для участия.

Данные обстоятельства свидетельствуют о том, что вышеуказанный порядок оценки не позволяет определить алгоритм присвоения тех или иных баллов, что, в свою очередь, не позволяет участникам процедуры получить достоверную информацию.

Порядок оценки, указанный в закупочной документации, должен содержать в себе четкие, исчерпывающие требования к участникам с целью исключения субъективного правоусмотрения при начислении соответствующего балла и соблюдения принципов проведения закупочной процедуры, установленных в пункте 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Определение порядка оценки и сопоставления заявок именно как присвоение таким заявкам баллов в зависимости от значимости критериев их оценки нашло свое отражение в постановлении Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации № 3323/13 от 18.02.2014, согласно которому отсутствие в действующем законодательстве требования установления в конкурсной документации порядка расчета баллов и значимости критериев оценки заявок участников не свидетельствует о том, что такие критерии и порядок не должны разрабатываться и применяться организаторами торгов. Отсутствие названных критериев и порядка расчета баллов может привести к злоупотреблениям со стороны организаторов торгов, поскольку определение победителя может быть основано на его субъективном усмотрении.

При таких обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу о несоответствии действий Заказчика требованиям, установленным пунктами 2, 13, 14 части 10 статьи 4, пункта 2 части 1 статьи 3 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 о обоснованности доводов жалобы в указанных частях.

В отношении довода Заявителя о том, что у Заказчика отсутствуют законные основания для установления минимально допустимого предела суммы договора (с ценой контракта не менее 25% от НМЦ настоящей закупки), установленный подпунктом 2 пункта 1 раздела II приложения 1 к Информационной карте «Опыт участника по успешному выполнению работ сопоставимого характера и объема», Комиссией установлено следующее.

В обоснование неправомочности установления такого критерия Заявитель указывает, что исполненный договор с ценой 24% от НМЦК свидетельствует об

опыте участника.

Так, указанным критерием установлен Показатель «Опыт участника по успешному оказанию услуг сопоставимого характера и объёма». (Значимость подкритерия 50%) рассматривается количество контрактов/договоров на оказание услуг, аналогичных предмету конкурса (Оказание услуг по осуществлению билетного контроля) за последние 36 месяцев до даты окончания подачи заявок на участие в настоящем конкурсе.

Примеры формулировок предметов договоров/оказываемых услуг, которые учитываются при подсчёте баллов в критериях оценки по данному подкритерию: «Оказание услуг по размещению рекламной информации в сети Интернет», «Оказание услуг по размещению контекстной рекламы в сети Интернет», «Оказание рекламных услуг в сети интернет» должна быть отражена в договоре и/или акте, подтверждающем выполнение данного вида работы.

Порядок оценки заявок по показателю:

Оценка в 0 баллов по показателю присваивается участнику, в составе заявки которого отсутствуют сведения о контрактах/договорах, подтверждённых приложенными документами (копии договоров и акты приёма оказанных услуг, подтверждающие оказание услуг без применения штрафных санкций), аналогичных предмету конкурса за указанный период, либо представлены сведения о контрактах/договорах с ценой менее 50% от начальной максимальной цены настоящей закупки.

Максимальная оценка по показателю присваивается заявке, в составе которой участником представлены сведения по наибольшему количеству контрактов/договоров, подтверждённых приложенными документами (копии договоров и акты приёма оказанных услуг, подтверждающие оказание услуг без применения штрафных санкций), аналогичных предмету конкурса за указанный период с ценой контракта не менее 25% от НМЦ настоящей закупки.

Согласно пункту 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 измеримый 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.

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.

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.

Указанная правовая позиция изложена в Определении Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда Российской Федерации от 10.03.2022 N 305-ЭС21-21513 по делу N А40-265434/2020.

Комиссия также отмечает, что непредставление таких документов не влечет отклонение заявки.

Не являясь условием допуска к участию, данные документы учитываются Заказчиком только в рамках оценочной стадии.

Действительных доказательств, подтверждающих нарушение своих прав указанным критериями Заявителем Комиссии не представлено.

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 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 об обоснованности 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 «Ай контекст» (ОГРН:1067760471822, ИНН:7704626742) на действия ГУП «Большой Московский цирк на проспекте Вернадского» (ОГРН:1027739526319, ИНН:7736039722) при проведении Закупки частично обоснованной.
2. Установить в действиях Заказчика нарушение пунктов 2, 13, 14 части 10 статьи 4, пункта 2 части 1, части 6 статьи 3 Закона о закупках.
3. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении допущенного нарушения.