

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-21461/2021 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров
13.12.2021 г. Москва

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

Председательствующего:

«»,

членов Комиссии:

«»,

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей ООО «ЗИОН», ФГАНУ «Федеральный научный центр исследований и разработки иммунобиологических препаратов им. М.П. Чумакова РАН»,

рассмотрев жалобу ООО «ЗИОН» (далее - Заявитель) на действия ФГАНУ «Федеральный научный центр исследований и разработки иммунобиологических препаратов им. М.П. Чумакова РАН» (далее - Заказчик) при проведении открытого конкурса на право оказания услуг по комплексному техническому обслуживанию и выполнению работ по ремонту инженерно-технического оборудования для нужд ФГАНУ «ФНЦИРИП им. М.П. Чумакова РАН» (Институт полиомиелита) (реестровый №32110826920) (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 требованиями пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о Закупках.

1. Заявитель выражает несогласие с установлением в закупочной документации требования в качестве допуска к дальнейшему участию в закупке «наличие у участника конкурса специальной техники», ограничивающего по мнению Заявителя количество участников закупки.

2. Заказчиком неправомерно установлен порядок оценки и сопоставления заявок на участие в открытом конкурсе по критерию «Квалификация участника и (или) коллектива его сотрудников (в том числе опыт, образование, квалификация персонала, деловая репутация)», а именно опыт выполнения аналогичных предмету конкурса работ за период 2017-2020гг.

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.

17.11.2021 на официальном сайте zakupki.gov.ru размещено извещение № 32110826920 о проведении открытого конкурса на право оказания услуг по комплексному техническому обслуживанию и выполнению работ по ремонту инженерно-технического оборудования для нужд ФГАНУ «ФНЦИРИП им. М.П. Чумакова РАН» (Институт полиомиелита).

Подпунктом 1 пункта 2 части 9 Раздела 1 Информационной карты к участникам закупки предъявляются следующие квалификационные требования:

1) наличие финансовых, материальных средств, а также иных возможностей (ресурсов), необходимых для выполнения условий договора – установлены:

Наличие у участника конкурса специальной техники для очистки канализационных сетей, каналов, магистралей и выпусков зданий от загрязнений и отложений высокоскоростной струей воды. Промывка должна производиться гидродинамическим способом бережно, качественно и эффективно, не нанося при этом вреда и повреждений канализационным магистралям;

В подтверждение наличия у участника конкурса специальной техники участник конкурса в составе заявки должен представить:

- полное наименование специальной техники;

- документы, подтверждающие наличие специальной техники: копии договоров купли-продажи (для собственников ТС) или копии иных договоров (лизинг и прочее) или копии договоров аренды ТС (включая дополнительные соглашения); акт приема-передачи ТС; копии карточек учета основных средств (для собственников ТС), ПТС или СТС транспортного средства; паспорта на оборудование; перечень оборудования; сертификаты и декларации соответствия.

Возможность установления данного требования указана в подпункте 1 пункта 3 раздела 5 Главы II Положения о закупках Федерального государственного автономного научного учреждения «Федеральный научный центр исследований и разработки иммунобиологических препаратов им. М.П. Чумакова РАН» (Институт полиомиелита), утвержденного наблюдательным советом 08.06.2021 Протоколом № 01 от 08.06.2021, а именно «При необходимости Заказчик вправе предъявить к участникам закупки следующие квалификационные требования: наличие финансовых, материальных средств, а также иных возможностей (ресурсов), необходимых для выполнения условий договора».

В ходе заседания установлено, что Комиссией ранее была рассмотрена идентичная жалоба на действия Заказчика при проведении оспариваемой Закупки (реестровый № 32110666980).

По результатам рассмотрения жалобы от 13.12.2021 Комиссией было вынесено решение по делу № 077/07/00-21432/2021 о признании такой жалобы необоснованной.

В силу части 21 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия прекращает рассмотрение жалобы в случаях, предусмотренных пунктами 3 - 5 части 9 Закона о защите конкуренции.

Так, в пункте 4 части 9 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции предусмотрено основание для прекращения производства по жалобе в случае, если антимонопольным органом принято решение относительно обжалуемых актов и (или) действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей.

В связи с чем, на основании части 21 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции производство по настоящему доводу подлежит прекращению, поскольку антимонопольным органом ранее было принято решение относительно

обжалуемых действий Заказчика в указанной части.

Относительно довода жалобы Заявителя об установлении порядка оценки и сопоставления заявок на участие в открытом конкурсе по критерию «опыт выполнения аналогичных предмету конкурса работ за период 2017-2020гг.» Комиссией установлено следующее.

Пунктом 3 части 15 Раздела 1 Информационной карты Открытого конкурса установлен порядок оценки и сопоставления заявок на участие в открытом конкурсе по критерию «Квалификация участника и (или) коллектива его сотрудников (в том числе опыт, образование, квалификация персонала, деловая репутация)»:

3. Для оценки заявок по критерию «Квалификация участника и (или) коллектива его сотрудников (в том числе опыт, образование, квалификация персонала, деловая репутация)» каждой заявке выставляется значение от 0 до 100 баллов.

Для определения рейтинга заявки по критерию «Квалификация участника и (или) коллектива его сотрудников (в том числе опыт, образование, квалификация персонала, деловая репутация)» установлен следующий показатель:

- Опыт выполнения аналогичных предмету конкурса работ за период 2017-2020 гг.

Согласно подпункта 3.1 пункта 15 Раздела 1 Информационной карты Опыт выполнения аналогичных предмету конкурса работ за период 2017-2020 гг. Содержание показателя и предмет оценки: Наличие у участника конкурса опыта выполнения Работ по техническому обслуживанию и выполнению работ по ремонту инженерно-технического оборудования со сроком выполнения работ не менее шести месяцев по каждому договору за период 2017 - 2020 годы. Оцениваются договоры, гражданско-правовые договоры по техническому обслуживанию и выполнению работ по ремонту инженерно-технического оборудования со сроком выполнения работ не менее шести месяцев по каждому договору за период 2017 - 2020 годы, со стоимостью договора не менее 35% от максимального значения цены договора, указанного в п.5. Информационной карты настоящего конкурса. Оценивается на основании представленных копий государственных контрактов (договоров, гражданско-правовых договоров) с приложением документов, подтверждающих их исполнение (акты сдачи-приемки выполненных Работ) и пр. сведения об успешном исполнении которых содержатся в Реестре контрактов, расположенном в единой информационной системе в сфере закупок в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» на официальном сайте Российской Федерации <http://zakupki.gov.ru>.

Заявке, в которой опыт выполнения Работ по техническому обслуживанию и выполнению работ по ремонту инженерно-технического оборудования со сроком выполнения работ не менее шести месяцев по каждому договору за период 2017 - 2020 годы, со стоимостью договора не менее 35% от максимального значения цены договора, указанного в пункте 5 Информационной карты настоящего конкурса, не указан, либо отсутствуют документы, подтверждающие успешное выполнение Работ присуждается 0 баллов.

Заявке, содержащей 1 исполненный или действующий государственный контракт (договор, гражданско-правовой договор) по техническому обслуживанию и

выполнению работ по ремонту инженерно-технического оборудования со сроком выполнения работ не менее шести месяцев по каждому договору за период 2017 - 2020 годы, со стоимостью договора не менее 35% от максимального значения цены договора, указанного в пункте 5 Информационной карты настоящего конкурса - присуждается – 25 баллов.

Заявке, содержащей 2 или 3 исполненных, в том числе действующих государственных контрактов (договоров, гражданско-правовых договоров) по техническому обслуживанию и выполнению работ по ремонту инженерно-технического оборудования со сроком выполнения работ не менее шести месяцев по каждому договору за период 2017 - 2020 годы, со стоимостью договора не менее 35% от максимального значения цены договора, указанного в пункте 5 Информационной карты настоящего конкурса - присуждается – 50 баллов.

Заявке, содержащей 4 и более исполненных, в том числе действующих государственных контрактов (договоров, гражданско-правовых договоров) по техническому обслуживанию и выполнению работ по ремонту инженерно-технического оборудования со сроком выполнения работ не менее шести месяцев по каждому договору за период 2017 - 2020 годы, со стоимостью договора не менее 35% от максимального значения цены договора, указанного в пункте 5 Информационной карты настоящего конкурса присуждаются максимальное количество баллов – 100.

Согласно пункта 2 Приложения № 2 к Положению о закупках установлено: Заказчику необходимо «включить в документацию о закупке конкретные критерии из числа нижеперечисленных, конкретизировать предмет оценки по каждому критерию, установить требования о предоставлении документов и сведений соответственно предмету оценки по каждому критерию, установить значимость критериев.», что и было сделано Заказчиком.

Финансовые показатели деятельности участника позволяют судить о его финансовой устойчивости и способности выполнить объем работ, предусмотренный закупочной документацией, в связи с чем использование данного критерия в закупке является обоснованным.

На заседании Комиссии Заказчик пояснил, что поскольку отчетный период за 2021 год не являлся на момент подготовки и публикации извещения свершенным фактом ведения хозяйственной деятельности и не отражает степень покрытия обязательств, Заказчиком установлены предшествующие отчетные периоды 2017-2020 гг. Данный порог позволяет выйти широкому кругу участников. Установленный Заказчиком порог оценки договоров со сроком выполнения работ не менее шести месяцев по каждому договору со стоимостью договора не менее 35% от максимального значения цены договора также не ограничивает круг участников, а позволяет оценить финансовую устойчивость участника, установлен с учетом срока и суммы исполнения договора, установленных в документации о закупке.

Кроме того, установленный Заказчиком критерий является измеряемым, конкретизированным и установлен с целью выявить лучшие условия исполнения договора. В соответствии с пунктом 11 Раздела 1 Главы III Положения о закупках заказчика «В случае, если в конкурсной документации указан такой критерий оценки заявок на участие в конкурсе, как «Квалификация участника и (или) коллектива его сотрудников (в том числе опыт, образование, квалификация

персонала, деловая репутация)», заявка участника закупки может содержать также документы, подтверждающие его квалификацию, при этом отсутствие указанных документов не является основанием для признания заявки не соответствующей требованиям конкурсной документации».

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

Непредставление участником в составе заявки сведений об опыте исполнения аналогичных договоров, не является основанием отклонения такой заявки.

Комиссия также считает необходимым отметить, что 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.

В настоящем случае, установленный Заказчиком критерий оценки «Опыт выполнения аналогичных предмету конкурса работ за период 2017-2020гг», в равной мере применяется ко всем участникам закупки, и, следовательно, не приводит 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.

Действительных доказательств, подтверждающих нарушение прав Заявителя указанными 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 о необоснованности доводов жалобы в указанной части.

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

РЕШИЛА:

1. Прекратить рассмотрение по жалобе ООО «ЗИОН» («») на действия ФГАНУ «Федеральный научный центр исследований и разработки иммунобиологических препаратов им. М.П. Чумакова РАН» («») в части оспаривания требования, установленного подпунктом 1 пункта 2 части 9 Раздела 1 Информационной карты, в остальной части признать жалобу необоснованной.

2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмами Московского УФАС России от 02.12.2021 № ЕО/73532/21, от 07.12.2021 № НП/74909/21.