

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-5117/2023 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

20.04.2023

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 «.....», «.....»,

рассмотрев жалобы «.....» (далее также - Заявитель) на действия «.....» (далее также - Заказчик) при проведении предложений делать оферты в электронной форме, участниками которых могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договоров на оказание услуг по комплексной и поддерживающей уборке помещений и прилегающей территории ППК «ВСК» (реестровые №№ 32312271384, 32312289860, далее — Закупки),

в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Московского УФАС России поступили жалобы Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупок.

В своих жалобах Заявитель ссылается на статью 17 Закона о защите конкуренции, предусматривающий иной порядок рассмотрения заявлений согласно главы 9 Закона о защите конкуренции. Вместе с тем Заявителем на заседании Комиссии был избран способ защиты своих прав и законных интересов в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

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.

Частью 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.

Жалобы Заявителя отвечают требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках.

Из доводов жалоб следует, что при проведении Закупки права и законные интересы Заявителя нарушены следующими действиями Заказчика:

1. Заказчиком неправомерно в положениях документации установлено требование, согласно которому Заказчик вправе отказаться от заключения договора по результатам закупки без объяснения причин, не неся при этом никакой материальной ответственности перед победителем и участниками закупки, которым такое действие может принести убытки.
2. Заказчиком в положениях документации не указан срок, в течение которого не может быть заключен договор.
3. Заказчиком установлены критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, которые не позволяют выявить лучшие условия исполнения договора.
4. Заказчиком не исполнено ранее выданное предписание антимонопольного органа по делу от 14.03.2023 № 077/07/00-3038/2023, выданное по закупочной процедуре с реестровым № 32312131767.
5. Заказчиком установлен короткий срок, отведенный для подачи заявок на участие в Закупке с реестровым № 32312289860.

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

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее

и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссия приходит к следующим выводам.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона о закупках, при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

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, а также принципом признания равенства участников регулируемых им отношений в соответствии с пунктом 1 статьи 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ).

Комиссией установлено, что в своей деятельности Заказчик руководствуется Положением о закупке товаров, работ, услуг публично-правовой компании «Военно-строительная компания» (редакция № 5), утвержденным протоколом наблюдательного совета ППК «ВСК» от 10.03.2023 № 1 (далее — Положение о закупках).

Комиссией установлено, что на сайте Единой информационной системы в сфере закупок (www.zakupki.gov.ru) (далее также — ЕИС) и на официальном сайте электронной торговой площадки «РТС-Тендер» 13.04.2023 было опубликовано извещение о проведении Закупки с реестровым № 32312289860.

Дата начала подачи заявок - 13.04.2023.

Дата и время окончания подачи заявок - 17.04.2023 10:00 (МСК).

Начальная (максимальная) цена договора - 11 908 800,00 руб.

Вместе с тем Комиссией установлено, что на сайте ЕИС и на официальном сайте электронной торговой площадки «РТС-Тендер» 07.04.2023 было опубликовано извещение о проведении Закупки с реестровым № 32312271384.

Дата начала подачи заявок - 07.04.2023.

Дата и время окончания подачи заявок - 12.04.2023 09:00 (МСК).

Начальная (максимальная) цена договора - 11 908 800,00 руб.

1. Согласно доводам жалоб, Заказчиком неправомерно установлено требование,

согласно которому заказчик вправе отказаться от заключения договора по результатам закупки без объяснения причин, не неся при этом никакой материальной ответственности перед победителем и участниками закупки, которым такое действие может принести убытки.

В обоснование своей позиции Заявитель ссылается, что ранее Заказчиком была проведена аналогичная Закупка с реестровым № 32312131767, где Заявитель был признан Победителем Закупки, но впоследствии данная Закупка была необоснованно Заказчиком отменена. Вместе с тем Заявитель указал, что аналогичная Закупка с реестровым № 32312271384 была также отменена Заказчиком необоснованно и была объявлена новая закупочная процедура с реестровым № 32312289860.

На заседании Комиссии Управления представитель Заявителя пояснил, что оспариваемые закупки соответствуют всем признакам конкурентных закупок, в связи с чем Заказчиком в нарушение части 7 статьи 3.2 Закона о закупках неправомерно установлены положения, в соответствии с которыми Заказчик вправе отказаться от проведения закупочных процедур по результатам закупок без объяснения причин, не неся при этом никакой материальной ответственности перед победителем и участниками закупок, которым такое действие может принести убытки.

Заявитель также указал, что поскольку обжалуемые Закупки соответствуют всем указанным требованиям, применимым к конкурентным Закупкам, следовательно Заказчику следует руководствоваться нормами, установленными Законом о закупках для конкурентных Закупок, а также нормами, установленными ГК РФ.

Представитель Заказчика на заседании Комиссии Управления пояснил, что данные закупочные процедуры проводятся в соответствии с Положением о закупках, являются неконкурентными закупками, в связи с чем в соответствии с частью 3.2 статьи 3 Закона о закупках условия проведения предложений делать оферты установлены согласно Положению о закупках.

Кроме того из позиции Заказчика следует, поскольку возможность и порядок отказа от заключения договора по результатам проведения неконкурентных закупок ГК РФ и Законом о закупках не регламентированы, закрепление в Положении о закупках права заказчика на отказ от заключения договора по результатам неконкурентной закупки не противоречит требованиям действующего законодательства.

Комиссия Управления, заслушав пояснения сторон, проанализировав представленные документы и сведения, приходит к следующим выводам.

В соответствии с частью 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 силу части 2 статьи 3.4 Закона о закупках конкурентная закупка с участием субъектов малого и среднего предпринимательства осуществляется

исключительно путем проведения конкурса в электронной форме, аукциона в электронной форме, запроса котировок в электронной форме или запроса предложений в электронной форме.

Частью 2 статьи 3 Закона о закупках установлено, что положением о закупке предусматриваются конкурентные и неконкурентные закупки, устанавливается порядок осуществления таких закупок с учетом положений Закона о закупках.

В силу положений части 3 статьи 3 Закона о закупках конкурентной закупкой является закупка, осуществляемая с соблюдением одновременно следующих условий:

1) информация о конкурентной закупке сообщается заказчиком одним из следующих способов:

а) путем размещения в ЕИС извещения об осуществлении конкурентной закупки, доступного неограниченному кругу лиц, с приложением документации о конкурентной закупке;

б) посредством направления приглашений принять участие в закрытой конкурентной закупке в случаях, которые предусмотрены статьей 3.5 Закона о закупках, с приложением документации о конкурентной закупке не менее чем двум лицам, которые способны осуществить поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом такой закупки;

2) обеспечивается конкуренция между участниками конкурентной закупки за право заключить договор с заказчиком на условиях, предлагаемых в заявках на участие в такой закупке, окончательных предложениях участников такой закупки;

3) описание предмета конкурентной закупки осуществляется с соблюдением требований части 6.1 статьи 3 Закона о закупках.

При этом в соответствии с частью 3.2 статьи 3 Закона о закупках неконкурентной закупкой является закупка, условия осуществления которой не соответствуют условиям, предусмотренным частью 3 статьи 3 Закона о закупках.

Согласно сведениям, размещенным в ЕИС, а также положениям документации Заказчиком проведены процедуры предложения делать оферты в электронной форме.

Статьей 47 Положения о закупках установлены случаи, в соответствии с которыми Заказчик вправе проводить закупку в форме предложения делать оферты.

Разделом 1 Документаций «Общие сведения о закупке» установлено, что под предложением делать оферты понимается неконкурентный способ закупки, при котором победителем признается участник закупки, заявка на участие которого соответствует требованиям, установленным Документацией, и заявка которого, по результатам сопоставления заявок, на основании указанных в Документации критериев оценки содержит лучшие условия исполнения договора.

Согласно сведениям, размещенным в ЕИС, а также положениям и документации Заказчиком проведены закупочные процедуры среди субъектов малого и среднего предпринимательства.

Изучив представленные материалы, а также выслушав пояснения представителей Заказчика, Заявителя, Комиссией Управления установлено, что согласно положениям документации предметом предложения делать оферты является выполнение работ по оказанию услуг по комплексной и поддерживающей уборке помещений и прилегающей территории ППК «ВСК».

При этом Комиссия Управления отмечает, что для целей экономической эффективности закупки товаров, работ, услуг путем проведения неконкурентных процедур, в том числе у единственного поставщика целесообразны в случае, если такие товары, работы, услуги обращаются на низкоконтурных рынках, или проведение конкурсных, аукционных процедур нецелесообразно по объективным причинам (например, ликвидация последствий чрезвычайных ситуаций, последствий непреодолимой силы).

Кроме того, осуществление закупок без проведения конкурентных процедур, независимо от наличия конкурентного рынка, создают возможность привлечения исполнителя без проведения торгов (конкурса или аукциона), что, в свою очередь, приводит к дискриминации и ограничению конкуренции.

Также на заседании Комиссии Управления представитель Заказчика не представил доказательств, свидетельствующих о наличии обстоятельств, препятствующих проведению конкурентной закупки на выполнение работ по оказанию услуг по комплексной и поддерживающей уборке помещений и прилегающей территории ППК «ВСК».

Изучив требования положений документации и представленные материалы, Комиссия Управления приходит к выводу, что закупочные процедуры предложения делать оферты, условия осуществления которых установлены в документации, в совокупности соответствуют условиям проведения конкурентных закупок, предусмотренным частью 3 статьи 3 Закона о закупках.

Таким образом, Заказчиком неправомерно выбран неконкурентный способ проведения закупок и, как следствие, неправомерно установлено положение, в соответствии с которым Заказчик вправе принять решение об отказе заключения договора по результатам закупки без объяснения причин после окончания срока подачи заявок.

Так, Заказчиком в силу пункта в силу части 22 статьи 67 Положения о закупке установлено, что при изменении потребностей (исключении потребности в закупаемых товарах, работах, услугах), лимитов финансирования, а также в других случаях, повлекших невозможность заключения договора на условиях закупки, заказчик вправе отказаться от заключения договора по результатам закупочных процедур (за исключением конкурса, аукциона, запроса предложений, запроса котировок), дополнительного соглашения к договору без объяснения причин, не неся при этом никакой материальной ответственности перед победителем и участниками закупки, которым такое действие может принести убытки. Информация об отказе от заключения договора направляется победителю закупки (или лицу с которым должен был быть заключен договор) и размещается в ЕИС в течение 3 (трех) дней с даты принятия такого решения заказчиком.

Аналогичные положения установлены частью 1 раздела 7 документации.

В соответствии с частью 5 статьи 3.2 Закона о закупках заказчик вправе отменить конкурентную закупку по одному и более предмету закупки (лоту) до наступления даты и времени окончания срока подачи заявок на участие в конкурентной закупке.

В соответствии с пунктом 7 статьи 3.2 Закона о закупках по истечении срока отмены конкурентной закупки в соответствии с частью 5 настоящей статьи и до заключения договора заказчик вправе отменить определение поставщика (исполнителя, подрядчика) только в случае возникновения обстоятельств непреодолимой силы в соответствии с гражданским законодательством.

Исходя из буквального толкования вышеуказанных норм, Заказчик вправе отменить процедуру закупки до даты и времени окончания срока подачи заявок на участие в Закупке, а правом на отмену определения поставщика Заказчик обладает только в случае возникновения обстоятельств непреодолимой силы, подтвержденных соответствующим документом, разместив в ЕИС извещение об отмене закупки.

Комиссия считает необходимым отметить, что Положение о закупках Заказчика не является единственным правовым актом, регламентирующим деятельность заказчиков. В этой связи, разрабатываемые заказчиками со специальной правосубъектностью положения о закупках, не могут и не должны противоречить действующему законодательству, а право заказчиков устанавливать особенности проведения закупочных процедур не освобождает их от необходимости соблюдения действующего законодательства, прав и законных интересов участников закупочных процедур как более слабой стороны в правоотношениях.

Часть 1 статьи 2 Закона о закупках устанавливает, что 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 данной статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Гражданское законодательство основывается на признании равенства участников регулируемых им отношений (пункт 1 статьи 1 ГК РФ). Согласно пункту 1 статьи 8 ГК РФ гражданские права и обязанности возникают из оснований, предусмотренных законом и иными правовыми актами, а также из действий граждан и юридических лиц.

В случае выражения (реализации) волеизъявления на возникновение гражданских прав и обязанностей в рамках правоотношений, урегулированных нормами ГК РФ, выбранная форма реализации должна соответствовать всем предусмотренным законом требованиям к содержанию этих правоотношений.

Следовательно, лицо, реализуя свои субъективные права в урегулированных законом правоотношениях, должно соблюдать все предусмотренные законом требования к их реализации. При этом волеизъявление на реализацию прав в конкретном правоотношении будет регулироваться нормами права, предусмотренными для данного правоотношения, вне зависимости от того, как оно названо. Оценка положений закупочной документации позволяет прийти к выводу, что проведенная Заказчиком процедура удовлетворяет понятию «торги» в контексте гражданского и антимонопольного законодательства.

В свою очередь, реализованный Заказчиком механизм, оставляющий за собой право отказываться от заключения договора после окончания срока подачи заявок без объяснения причин, нарушает баланс частных и публичных интересов, законодательно закрепленный принцип равенства участников гражданских правоотношений, поскольку создает незаконные, необоснованные преимущества для Заказчика, обладающего правом немотивированно отказаться от заключения договора с победителем.

Согласно пункту 3 статьи 1 ГК РФ при установлении, осуществлении и защите гражданских прав и при исполнении гражданских обязанностей участники гражданских правоотношений должны действовать добросовестно. В силу пункта 4 статьи 1 ГК РФ никто не вправе извлекать преимущество из своего недобросовестного поведения. Оценивая действия сторон как добросовестные или недобросовестные, следует исходить из поведения, ожидаемого от любого участника гражданского оборота, учитывающего права и законные интересы другой стороны.

Оценивая положения закупочных документаций, Комиссия соглашается с Заявителем, что предусмотренный Заказчиком механизм нарушает баланс частных и публичных интересов, законодательно закрепленный принцип равенства участников гражданских правоотношений, поскольку создает необоснованные преимущества для заказчика, обладающего правом немотивированно отказаться от заключения договора.

Учитывая наличие в рассматриваемых правоотношениях и публично-правовых элементов, действующее законодательство предъявляет к заказчику повышенные требования при проведении закупочных процедур.

Из смысла требований части 1 статьи 2 Закона о закупках следует, что при установлении требований в документации заказчика руководствуются собственным Положением о закупках и самостоятельно устанавливают требования к участникам, которые не должны противоречить требованиям Конституции Российской Федерации, Гражданского кодекса Российской Федерации, Закону о закупках, другим федеральным законам и иным нормативных правовых актов Российской Федерации.

Поскольку положение о закупках не является нормативным правовым актом (его законность не презюмируется), следует признать, что оно должно применяться в той мере, в которой не противоречит действующему законодательству. Изменять правовое регулирование, установленное нормами ГК РФ, положение о закупках не может.

Таким образом, поскольку Положение о закупках не должно противоречить действующему законодательству о закупках, а в случае выявления разночтений между законодательством и положением о закупках заказчика, применению таким заказчиком в обязательном порядке подлежат нормы законодательства о закупках.

Нормы, предусмотренные Положением о закупках и закупочной документацией в части наделения Заказчика правом отказаться от заключения договора по результатам Закупок, противоречат требованиям статей 1, 10, 447 ГК РФ, статьи 3 Закона о закупках, в связи с чем не подлежат применению и не могут являться

основанием для отказа от заключения договора по результатам проведения Закупок. Применению подлежат нормы действующего законодательства, регулирующие порядок проведения торгов и заключения договоров.

В системе действующего правового регулирования при проведении закупочных процедур по отбору контрагента является недопустимым наличие у одного субъекта исключительно прав, у другого — исключительно обязанностей.

Комиссия также 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.

В этой связи представляется возможным сделать вывод о том, что в целях исключения какого-либо субъективного правоусмотрения при разрешении вопроса о заключении договора с тем или иным участником торгов, а также недопустимости злоупотребления правом Заказчику закупки надлежит максимально четко и конкретно сформулировать положения документации, в том числе в части заключения договора.

Таким образом, Комиссия отмечает, что положения документаций, которые позволяют Заказчику отказаться от заключения договора по произвольным и немотивированным основаниям, нарушают принцип равноправия сторон публичных правоотношений.

Учитывая изложенное, Комиссия Управления приходит к выводу о том, что действия Заказчика, выразившиеся в установлении положений документации, которые позволяют заказчику отказаться от заключения договора по результатам закупки без объяснения причин, не неся при этом никакой материальной ответственности перед победителем и участниками закупки, которым такое действие может принести убытки, являются неправомерными, несоответствующими требованиям 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 об обоснованности жалобы Заявителя в указанной части и устанавливает в действиях Заказчика нарушение пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

2. Комиссия, рассмотрев доводы Заявителя о том, что положения документаций не предусматривают срок, в течение которого не может быть заключен договор, отмечает следующее.

Обязанность установления в документации о закупке срока, в течение которого не может быть заключен договор, не установлена Законом о Закупках и Положением о закупках.

Само по себе отсутствие в документации о закупке указания срока, в течение которого не может быть заключен договор, не лишает права участника закупки, подавшего заявку на участие в такой закупке, воспользоваться правом на

обжалование действий (бездействия) заказчика, закупочной комиссии, закрепленного частью 10 статьи 3 Закона о Закупках, равно как и не исключает обязанности Заказчика по соблюдению 10-дневного срока, ранее которого не может быть заключен договор.

Таким образом, довод Заявителя не нашел документального подтверждения действительного (а не мнимого) нарушения прав Заявителя, поскольку достаточных и достоверных доказательств тому представлено не было.

Необходимо отметить, что законодательством Российской Федерации не установлена обязанность заказчиков прямо цитировать в закупочной документации все требования Закона о закупках. Вместе с тем данное обстоятельство не отменяет обязанности заказчиков руководствоваться положениями Закона о закупках при проведении закупочных процедур.

Заявитель не представил обоснований каким образом отсутствие в закупочной документации вышеописанного требования в закупочной документации способно ограничить доступ к участию в Закупках последнего, а также ущемить его интересы.

На основании изложенного Комиссией не установлено нарушений со стороны Заказчика в указанной части.

С учетом изложенного Комиссия приходит к выводу о необоснованности жалоб Заявителя в данной части.

3. Комиссия, рассмотрев доводы Заявителя о том, что установленные критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупках не являются объективными и не позволяют выявить лучшие условия исполнения договора, отмечает следующее.

Подпунктами 13, 14 части 9 статьи 6 Положения о закупках установлено, что в документации о конкурентной/неконкурентной закупке должны быть указаны в том числе критерии оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке; порядок оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке.

Пунктом 19 Информационной карты предусмотрено, что при оценке заявок применяются следующие критерии оценки и их значимость:

1. Цена договора – 75%;
2. Опыт участника закупки – 15%.
3. Качественные и функциональные характеристики предмета закупки – 10%.

Раздел 3 закупочной документации устанавливает порядок оценки заявок и методику оценки заявок на участие в закупке:

1) Оценка и сопоставление заявок на участие в закупке осуществляется с использованием рейтингового метода, учитывая следующее:

- а) присвоение рейтинговых мест осуществляется по каждому критерию отдельно по мере убывания выгоды предложений;
- б) первое рейтинговое место присваивается лучшему показателю по критерию,

последнее – худшему;

в) максимальное количество рейтинговых мест равно количеству оцениваемых заявок на участие в закупке;

г) в случае равенства показателей по критерию заявкам на участие в закупке присваиваются одинаковые рейтинговые места, при этом количество рейтинговых мест соответственно уменьшается.

Порядок присвоения рейтинговых мест Рейтинговые места по критерию «Цена договора» устанавливаются в следующем порядке:

- первое рейтинговое место присваивается заявке с наименьшим предложенным значением критерия «Цена договора»;

- последнее рейтинговое место присваивается заявке, содержащей предложение с максимальным значением критерия «Цена договора».

Рейтинговые места по неценовым критериям устанавливаются в следующем порядке: Критерий «Опыт участника закупки»:

- Первое рейтинговое место присваивается заявке, содержащей большее количество аналогичных договоров по предмету договора.

- Последнее рейтинговое место присваивается заявке с наименьшим количеством аналогичных договоров по предмету договора.

К аналогичным услугам относятся услуги по комплексной и поддерживающей уборке помещений и прилегающей территории, в объеме, указанном в Техническом задании (Раздел 11 документации).

Предельное значение исполненных договоров: 20.

Критерий «Качественные и функциональные характеристики предмета закупки»:

- Первое рейтинговое место присваивается заявке, в составе которой представлены сведения о наибольшем количестве специалистов, привлекаемых к поддерживающей и комплексной уборке, а также уборке прилегающей территории, по предмету договора, которые будут привлекаться к исполнению договора.

- Последнее рейтинговое место присваивается заявке, содержащей сведения о наименьшем количестве специалистов, привлекаемых к поддерживающей и комплексной уборке, а также уборке прилегающей территории, по предмету договора, которые будут привлекаться к исполнению договора.

Итоговое рейтинговое значение участника закупки рассчитывается после суммирования рейтинговых мест, набранных таким участником по каждому из критериев с учетом их значимости, по следующей формуле:

$$Q = A * B + C * D,$$

$$\text{где: } C * D = C1 * D1 + C2 * D2 + \dots + Cn * Dn,$$

при этом: $A + C_1 + C_2 + \dots + C_n = 100 \%$,

где:

Q – итоговое рейтинговое значение участника закупки;

A – значимость ценового критерия «Цена договора»;

B – рейтинговое место участника закупки по ценовому критерию;

C_1, \dots, C_n – значимость каждого неценового критерия установленного закупочной документацией.

D_1, \dots, D_n – рейтинговое место участника закупки по неценовым критериям;

n – количество неценовых критериев.

На основании результатов оценки и сопоставления заявок на участие в закупке закупочной комиссией каждой заявке на участие в закупке относительно других по мере увеличения итогового рейтингового значения присваивается порядковый номер.

Первый номер присваивается заявке на участие в закупке, набравшей по результатам оценки минимальное итоговое рейтинговое значение. Такая заявка считается содержащей лучшие условия исполнения договора.

Оценка и присвоение порядковых номеров осуществляется по каждому лоту отдельно.

В случае если в нескольких заявках на участие в закупке содержатся одинаковые условия исполнения договора и такие заявки получили одинаковые итоговые рейтинговые значения, меньший порядковый номер присваивается заявке на участие в закупке, которая поступила ранее других заявок на участие в закупке, содержащих такие условия.

Победителем закупочной процедуры признается участник закупки, который предложил лучшие условия исполнения договора и заявке на участие в закупке которого, присвоен первый номер.

Комиссия Управления, проанализировав положения документаций в части установленных критериев оценки и сопоставления заявок на участие в Закупках, заслушав пояснения Заявителя и Заказчика, приходит к следующим выводам.

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.

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 закупках.

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 закупках 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).

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 конкурентных процедур 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 № 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, установленные Заказчиком критерии оценки в равной мере применяется ко всем участникам закупок, 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.

Указанная правовая позиция изложена в Определении Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда Российской Федерации от 10.03.2022 № 305-ЭС21-21513 по делу № А40-265434/2020.

Комиссия также отмечает, что непредставление документов, установленных в критериях оценки и сопоставления заявок на участие в закупках, 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 оспариваемыми критериями Заявителем Комиссии не представлено.

На основании изложенного, Комиссия Управления приходит к выводу о необоснованности доводов жалоб в указанной части.

4. Согласно доводам жалоб, Заявитель указывает, что Заказчиком не исполнено ранее выданное предписание антимонопольного органа по делу от 14.03.2023 № 077/07/00-3038/2023, что содержит в себе признаки нарушения, ответственность за выполнение которого предусмотрена статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее — КоАП РФ).

По существу заявленного довода, Комиссия отмечает следующее.

В соответствии со статьей 36 Закона о защите конкуренции коммерческие организации и некоммерческие организации (их должностные лица), федеральные органы исполнительной власти (их должностные лица), органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации (их должностные лица), органы местного самоуправления (их должностные лица), иные осуществляющие функции указанных органов органы или организации (их должностные лица), а также

государственные внебюджетные фонды (их должностные лица), физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели, обязаны исполнять решения и предписания антимонопольного органа в установленный такими решениями и предписаниями срок.

В соответствии со статьей 23.83. КоАП дела об административных правонарушениях, предусмотренных частями 1, 3 - 9 статьи 7.32.3, частью 7.2 статьи 19.5, статьей 19.7.2-1 указанного Кодекса рассматривают федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, его территориальные органы.

Наличие признаков состава правонарушения по части 7.2 статьи 19.5 КоАП РФ устанавливается указанными органами исполнительной власти в рамках рассмотрения соответствующего дела об административном правонарушении.

На основании изложенного Комиссия Управления отмечает, что рассмотрение вопроса о нарушении статьи 36 Закона о защите конкуренции, выразившегося в неисполнении предписания антимонопольного органа, выданного Заказчику в рамках № 077/07/00-3038/2023, не предусмотрено при рассмотрении дел в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

5. Относительно довода Жалоб в части необоснованного установления Заказчиком срока подачи заявок на участие в Закупке с реестровым № 32312289860 Комиссия отмечает следующее.

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках в единой информационной системе размещаются информация о закупке, в том числе извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, за исключением запроса котировок, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в эти извещение и документацию, разъяснения этой документации, протоколы, составляемые в ходе осуществления закупки, итоговый протокол, а также иная информация, размещение которой в единой информационной системе предусмотрено настоящим Федеральным законом и положением о закупке.

Заказчик на заседании Комиссии пояснил, что в части сроков размещения документации о Закупке руководствовался Положением о Закупках.

Так, Комиссией установлено, что в соответствии с частью 1 статьи 48 Положения о закупках установлено, что извещение о проведении предложения делать оферты размещается заказчиком (организатором закупки при его наличии) в ЕИС, а в случае проведения процедуры с использованием ЭТП – и на ЭТП, не менее чем за 3 (три) календарных дня до окончания срока подачи заявок участников.

Как следует из материалов дела, на участие в Закупке с реестровым № 32312289860 подано 3 заявки, что свидетельствует об отсутствии препятствий для формирования и подачи заявки в установленные сроки.

Таким образом, учитывая количество поданных заявок, действия Заказчика в настоящем случае не свидетельствуют об ограничении количества участников

Закупки.

Вместе с тем Заявитель в жалобе не указывает какая именно норма права была нарушена со стороны Заказчика.

Заявитель как податель жалобы в антимонопольный орган и лицо, участвующее в деле, обязан вместе с жалобой представить соответствующие его позиции доказательства, подтверждающие или опровергающие оспариваемые обстоятельства. Как следует из материалов дела, Заявителем такие документы приложены не были, обоснований и объективных доказательств наличия в действиях Заказчика нарушений действующего законодательства о Закупках, помимо субъективной оценки таких действий не представлено.

При этом границы антимонопольного контроля торгов оканчиваются при достижении баланса частных и публичных интересов, на необходимость соблюдения которого указал Конституционный Суд Российской Федерации в постановлении от 29.03.2011 № 2-П, а также стабильности публичных правоотношений. В то же самое время «баланс» означает равновесие и равноправие сторон в публичных правоотношениях, а не смещение вектора административной защиты в сторону одного из участников таких отношений без достаточных к тому оснований.

Обратное будет противоречить не только балансу частных и публичных интересов, но и принципам добросовестной реализации и защиты своих гражданских прав (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 Заявителя в указанной части.

Комиссия также отмечает, что Заказчику выдается обязательное для исполнения предписание о внесении изменений в документацию с учетом настоящего решения по закупочной процедуре с реестровым № 32312289860.

При этом обязательное для исполнения предписание по Закупке с реестровым № 32312271384 не выдается, поскольку процедура закупки Заказчиком была признана несостоявшейся и завершена без выбора победителя, а также назначена новая закупочная процедура, следовательно действия Заказчика по размещению отменённой Закупки не могут нарушить права и законные интересы Заявителя.

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 жалобы «.....» (ИНН:«.....», ОГРНИП:«.....») на действия «.....» (ИНН: «.....», ОГРН: «.....») при проведении Закупок частично обоснованными.
2. Установить в действиях Заказчика нарушения пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о

закупках.

3. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении допущенных нарушений по процедуре с реестровым № 32312289860.

4. Обязательное к исполнению предписание по процедуре с реестровым № 32312271384 не выдавать, поскольку процедура закупки признана несостоявшейся и была назначена повторная закупочная процедура.

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