

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-18414/2021 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров
15.10.2021 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 (...), АО «Корпорация «МСП», ООО «РуНетСофт»,

рассмотрев жалобу (...) (далее — Заявитель) на действия АО «Корпорация «МСП» (далее — Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого являются только субъекты малого и среднего предпринимательства, на выполнение работ по развитию сервиса «Цифровизация закупок» АИС Мониторинг МСП (реестровый № 32110604138) (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, мотивированная несогласием с оценкой своей заявки, а также заявки Победителя.

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.

Жалоба Заявителя отвечает требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках.

Согласно доводам жалобы, в соответствии с итоговым протоколом № 32110604138-04 от 01.10.2021 года победителем конкурса признан участник ООО «РусНетСофт», получивший 48 баллов по критерию «Квалификация участника закупки», 24 балла из которых по подкритерию «Опыт участника закупки, относящийся к предмету закупки», и 24 балла по подкритерию «Квалификация сотрудников участника закупки, привлекаемых к выполнению работ».

Как указывает Заявитель, не известно какие именно контракты, заключенные на основании Федеральных законов № 223-ФЗ и № 44-ФЗ, были представлены Победителем Закупки, поскольку из открытых данных единой информационной системы в сфере закупок (www.zakupki.gov.ru) контракты и договора на выполнение работ сопоставимого характера и объема у Победителя отсутствуют.

На заседании Комиссии Заявитель пояснил, что не поддерживает довод жалобы относительно оспаривания оценки заявки по подкритерию «Квалификация сотрудников участника закупки, привлекаемых к выполнению работ».

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

Победитель Закупки с доводами жалобы также не согласился, поддержал позицию Заказчика.

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 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 соответствии с частью 10 статьи 3.2 Закона о закупках, заявки на участие в конкурентной закупке представляются согласно требованиям к содержанию, оформлению и составу заявки на участие в закупке, указанным в документации о закупке в соответствии с настоящим Федеральным законом и положением о закупке заказчика.

Согласно части 6 статьи 3 Закона о закупках не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

Комиссией установлено, что Заказчиком 31.08.2021 в Единой информационной системе в сфере закупок (www.zakupki.gov.ru) размещено извещение о проведении конкурса в электронной форме, участниками которого являются только субъекты малого и среднего предпринимательства, на выполнение работ по развитию сервиса «Цифровизация закупок» АИС Мониторинг МСП (реестровый № 32110604138) (далее – конкурсе, процедура).

Главой 2 конкурсной документации установлены критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

Так, для оценки заявок Заказчиком установлены следующие критерии оценки:

† Обозначение критерия оценки заявки	Наименование критерия оценки	Значимость критерия оценки, W_i , в %
Δ 1	∅	∂

№ п/п	Критерий	Вес
1	ЦБ	30
2	Rd	70

Рейтинг, присуждаемый заявке по критерию «Квалификация участника закупки» (R_{di}), определяется как среднее арифметическое оценок в баллах всех членов закупочной комиссии, присуждаемых этой заявке по указанному критерию. В случае применения подкритериев рейтинг, присуждаемый i-й заявке по критерию «Квалификация участника закупки», определяется в соответствии с подкритериями, указанными в Таблице № 2 по формуле:

$$R_{di} = D_{i1} + D_{i2} + \dots + D_{ik}$$

где:

R_{di} – рейтинг, присуждаемый i-й заявке по указанному критерию;

D_{ik} – значение в баллах (среднее арифметическое оценок в баллах всех членов закупочной комиссии), присуждаемое комиссией i-й заявке на участие в закупке по k-му подкритерию, где k – количество установленных подкритериев в соответствии с Таблицей № 2.

Для получения итогового рейтинга по заявке рейтинг, присуждаемый этой заявке по критерию «Квалификация участника закупки», умножается на соответствующую указанному критерию значимость.

При оценке заявок по критерию «Квалификация участника закупки» наибольшее количество баллов присваивается заявке с лучшим предложением.

Таблица № 2

Показатель	Описание подкритериев для оценки квалификации участника закупки	Кол-во баллов (максимум 100)
A	1 Опыт участника закупки, относящийся к предмету закупки	2

При оценке по данному показателю анализируется информация об опыте участника по успешному выполнению работ

сопоставимого характера и объема за период с 1 августа 2016 г. по 31 июля 2021 г.

Выполненной работой сопоставимого характера и объема считается исполненный в полном объеме договор (контракт, соглашение) без применения штрафных санкций (пени, неустойки), предметом которого является выполнение работ по созданию (развитию, доработке, модернизации, модификации, усовершенствованию, т.п.) информационной системы, предусматривающих, в том числе, создание функционала информационной системы по конструированию форм и (или) веб-сервисов (за исключением конструирования веб-сайтов) и (или) создание (развитие) электронных сервисов в сфере закупок в соответствии с Федеральным законом от 5 апреля 2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» и (или) Федеральным законом от 18 июля 2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», исключительное право на результат таких работ полностью передан от исполнителя заказчику, с ценой договора не менее 20% от начальной (максимальной) цены предмета настоящей закупки. При этом в цене договора не учитывается стоимость программного обеспечения, переданного заказчиком по указанным договорам на условиях простой неисключительной лицензии.

Для многолетних договоров (контрактов, соглашений) отдельным проектом считаются указанные выше работы, выполненные в рамках одного календарного года, при наличии отдельного акта (актов) о приемке выполненных работ по созданию (развитию, доработке, модернизации, модификации, усовершенствованию и т.п.) информационной системы, предусматривающих, в том числе, создание функционала информационной системы по конструированию форм или веб-сервисов (за исключением конструирования веб-сайтов) и (или) создание (развитие) электронных сервисов в сфере закупок в соответствии с Федеральным законом от 5 апреля 2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» и (или) Федеральным законом от 18 июля 2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», в учитываемом году, исключительное право на результат таких работ полностью передан от исполнителя заказчику, при стоимости данных работ, выполненных в учитываемом году, не менее 20% от начальной (максимальной) цены предмета настоящей закупки. При этом в цене договора в учитываемом году не учитывается стоимость программного обеспечения, переданного заказчиком по указанным договорам на условиях простой неисключительной лицензии.

В случае если в договоре (контракте, соглашении) одновременно предусмотрены и создание функционала информационной системы по конструированию форм и веб-сервисов и создание (развитие) электронных сервисов в сфере закупок в соответствии с Федеральным законом № 44-ФЗ и (или) Федеральным № 223-ФЗ, то такой договор (контракт, соглашение) учитывается в рамках оценки квалификации участника закупки один раз.

Подтверждением опыта участника по успешному выполнению работ сопоставимого характера и объема служат копии договоров (контрактов, соглашений), заключенных и исполненных в период с 1 августа 2016 г. по 31 июля 2021 г., включая все листы, приложения к ним и дополнительные соглашения, а также копии всех актов приемки выполненных работ по созданию (развитию, доработке, модернизации, модификации, усовершенствованию, т.п.) информационных систем и иных документов, подтверждающих их оказание в полном объеме в соответствии с условиями договоров (контрактов, соглашений) без применения штрафных санкций (пени, неустойки).

60

Представленные участником закупки документы считаются подтверждающими опыт, относящийся к предмету закупки, если:

1. Исполнителем по договору (контракту, соглашению) выступает участник закупки.
2. Договор (контракт, соглашение), включая приложения к нему, документы, подтверждающие исполнение обязательств по договору (контракту, соглашению), представлены в полном объеме без искажений или сокрытия текста.
3. Текст договора (контракта, соглашения) и приложений к нему позволяют определить его предмет, сумму, объем работ.
4. Текст документа, подтверждающего исполнение обязательств по договору (контракту, соглашению) в полном объеме без применения штрафных санкций (пени, неустойки), позволяет определить какие обязательства и по какому договору (контракту, соглашению) исполнены и в какой срок.

Участник предоставляет копии договоров (контрактов, соглашений), документов, подтверждающих исполнение обязательств по ним, подписанных с обеих сторон, с обязательным указанием реквизитов.

5. Дата заключения договора (контракта, соглашения), а

также дата окончания выполнения работ по договору (контракту, соглашению) или акту (актам) выполненных работ была в период с 1 августа 2016 г. по 31 июля 2021 г.

В случае несоответствия представленных документов хотя бы одному из условий, установленных выше, такие документы не будут рассматриваться закупочной комиссией как подтверждающие опыт аналогичных работ и учитываться при оценке заявки участника закупки по данному подкритерию.

В случае если договор (контракт, соглашение) заключен по результатам проведения электронной процедуры, договор (контракт, соглашение) подписан усиленной квалифицированной электронной подписью (не распечатывался и не подписывался сторонами в бумажном виде) участник закупки предоставляет по каждому договору:

- читаемую копию договора (контракта), распечатанную из личного кабинета электронной площадки, заверенную уполномоченным лицом участника закупки и печатью (при наличии);

- снимок экрана личного кабинета электронной площадки с отображением предмета договора и статуса договора, заверенный уполномоченным лицом участника закупки и печатью (при наличии).

Сведения об опыте участника закупки, относящийся к предмету закупки, заносятся участником закупки в Форму 5 («Информация о квалификации участника закупки») Главы 3 документации о закупке («Образцы форм и документов для заполнения участниками закупки»).

1.1.	За 20 и более договоров (контрактов, соглашений) соответствующих вышеуказанным требованиям	60
1.2.	За каждый договор (контракт, соглашение) соответствующий вышеуказанным требованиям	3
1.3.	Отсутствие договоров (контрактов, соглашений), соответствующих вышеуказанным требованиям	0

Согласно вышеуказанному критерию, выполняемой работой сопоставимого характера и объема считается исполненный в полном объеме договор, предметом которого является выполнение работ по созданию (развитию, доработке, модернизации, модификации, усовершенствованию и т. д.) информационной системы, предусматривающих в том числе:

- создание функционала информационной системы по конструированию форм и (или) веб-сервисов (за исключением конструирования веб-сайтов):

- создание (развитие) электронных сервисов в сфере закупок в соответствии с нормами 223-ФЗ и(или) 44-ФЗ.

Таким образом, вопреки доводу Заявителя об обратном, Конкурсная документация не содержит условия о том, что в подтверждение опыта участника закупки должны быть представлены исключительно договоры (контракты), заключенные в порядке установленным 223-ФЗ и(или) 44-ФЗ.

Комиссия Управления исследовав и проанализировав представленные заявки участников установила следующее.

Так, в подтверждение опыта участника закупки Заявитель представил копии 8 договоров.

По итогам рассмотрения заявки Заявителя по указанному критерию, закупочная комиссия Заказчика признала соответствующими подкритерию «Опыт участника закупки, относящийся к предмету закупки» 1 договор, представленный Заявителем, с присвоением 3 баллов за 1 договор.

Победителем закупки в подтверждение опыта участника закупки представлены копии 19 договоров.

По итогам рассмотрения заявки Победителя по указанному критерию, закупочная комиссия Заказчика признала соответствующими подкритерию «Опыт участника закупки, относящийся к предмету закупки» 8 договоров, а именно:

1. Рамочный договор №963-04/16 от 01.08.2016 г Задание №6 от 24.10.2016 (Выполнение работ по доработке (созданию новых версий программного обеспечения (свойств и функциональных возможностей)), включая тестирование, связанное с доработками ПО);
2. Договор субподряда № ЕХ-6/2016/3 от 08.08.2016 (Выполнение работ по разработке программного обеспечения Автоматизированная геоинформационная система «Паспортизация объектов благоустройства г. Санкт-Петербурга»);
3. Договор субподряда № ЕХ-6/2016/4 от 15.10.2016 (Выполнение работ по разработке (модернизации) программного обеспечения Автоматизированная геоинформационная система «Паспортизация объектов благоустройства г. Санкт-Петербурга»);
4. Договор подряда № 07-12/16 от 07.12.2016 (Услуги по выполнению работ второй очереди (оказание услуг) по развитию Отраслевого портала жилищно-коммунального хозяйства Санкт-Петербурга);
5. Договор № 32009110069 от 19.05.2020 (Выполнение работ по развитию автоматизированной информационной системы «Мониторинг МСП»);
6. Договор подряда № 20-178 от 20.06.2020 (Разработка подсистемы «Портал УМ» автоматизированной информационной системы «Узнай Москву!»);
7. Договор № 20-184 от 28.02.2020 (Развитие автоматизированной информационной системы «Обеспечение прохода и учет посещаемости учреждений Департамента культуры города Москвы»);
8. Договор на разработку программного обеспечения (программного продукта) № ПО-ПП-2/21 от 02.02.2021 (Разработка программного обеспечения системы доступа

мониторинга, анализа и контроля торгово-закупочной деятельности государственных, муниципальных органов и отдельных видов юридических лиц).

За указанные 8 договоров, Заказчиком начислено Победителю 24 балла.

Остальные договоры Участников не были учтены по причине непредставления документов, перечисленных в подкритерии.

Комиссия отмечает, что Конкурсная документация размещена Заказчиком на официальном сайте, находится в свободном доступе, требования, указанные в конкурсной документации, в том числе и в отношении оценки заявок участников закупки, предъявляются в равной степени ко всем участникам закупки, что не нарушает принципы конкуренции, а также права и законные интересы участников закупки. Расчет баллов итогового рейтинга заявок применен в равной мере ко всем участникам закупки в соответствии с порядком оценки и сопоставления заявок на участие в Конкурсе, установленным конкурсной документацией. Победителем Конкурса признан участник, заявке которого присвоен самый высокий итоговый рейтинг.

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу о том, Заказчиком не допущено нарушений Закона о закупках при оценке заявки Победителя Закупки.

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

Действительных доказательств нарушения своих прав Заявителем Комиссии не представлено.

Само по себе несогласие Заявителя с итогами конкурентной процедуры не свидетельствует о нарушении Заказчиком положений Закона о закупках.

При таких обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу о необоснованности доводов жалобы Заявителя.

Доводы Заявителя, озвученные на заседании Комиссии относительно сокращения Заказчиком срока окончания подачи заявок, что препятствовало Заявителю надлежащим образом оформить свою заявку и представить договоры, подтверждающие опыт выполнения аналогичных работ, а также довод о том, что подкритерий «Опыт участника закупки, относящийся к предмету закупки» вводит участников в заблуждение, поскольку из указанного подкритерия не представляется возможным однозначно определить какие договоры должны быть представлены в подтверждение опыта участника закупки исключительно договоры (контракты), заключенные в порядке установленным 223-ФЗ и(или) 44-ФЗ, или гражданско-правовые договоры, не принимаются Комиссией, исходя из следующего.

Частью 13 статьи 3 Закона о закупках установлено, что рассмотрение жалобы антимонопольным органом должно ограничиваться только доводами, составляющими предмет обжалования.

При этом Комиссия отмечает, что озвученные на заседании Комиссии Заявителем доводы подлежали обжалованию до окончания срока подачи заявок.

При этом обжалование Заявителем положений документации после принятия участия в самой закупочной процедуре не подлежит рассмотрению антимонопольным органом в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, так как Заявитель, принимая участие в публично-правовой процедуре, в силу статьи 8 Гражданского кодекса Российской Федерации конклюдентно соглашается с ее условиями, в связи с чем презюмируется позиция участника о признании таких условий соответствующими положениям антимонопольного законодательства, в связи с чем обжалование участником Закупки положений Документации после окончания срока подачи заявок свидетельствует о злоупотреблении своим правом на обжалование процедуры.

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).

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу (...) на действия АО «Корпорация «МСП» (ОГРН: 1147711000040, ИНН: 7750005919) при проведении Закупки необоснованной.

2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмом Московского УФАС России от 12.10.2021 № ЕО/62562/21.