

РЕШЕНИЕ

по жалобе №Т02-194/23

13 апреля 2023 года Санкт-Петербург

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

<...>

с участием представителей ПАО «Ростелеком» (далее – Заказчик) и ООО «ПСК «Спектр» (далее – Заявитель) путем видеоконференцсвязи;

в соответствии с ч.ч. 16, 17 ст. 18.1. Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон № 135-ФЗ), рассмотрев жалобу (от 29.03.2023 вх. №7631-ЭП/22) ООО «ПСК «Спектр» на действия комиссии заказчика ПАО «Ростелеком» при проведении отбора предложений на поставку модульных блок-контейнеров и выполнение строительно-монтажных работ по их установке на территории Красноярского края и Иркутской области для нужд ПАО «Ростелеком» (извещение №RT07032300045 на сайте <https://www.roseltorg.ru/>), заслушав пояснения представителей сторон,

УСТАНОВИЛА:

07 марта 2023 года на сайте электронной торговой площадки АО «ЕЭТП» <https://www.roseltorg.ru/> в сети Интернет (далее – ЭТП) было опубликовано извещение №RT07032300045 о проведении отбора предложений на поставку модульных блок-контейнеров и выполнение строительно-монтажных работ по их установке на территории Красноярского края и Иркутской области для нужд ПАО «Ростелеком», включая документацию о Закупке (далее – Документация).

1. Закупка проводилась в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон № 223-ФЗ), Положением о закупках товаров, работ, услуг для нужд ПАО «Ростелеком», версия 56 от 15.02.2023 (далее – Положение о закупках), на момент размещения закупки опубликованным на официальном сайте www.zakupki.gov.ru в Реестре опубликованных положений о закупках, Документацией.

№ п/п	Наименование	Значение
1.	Начальная (максимальная) цена	Лот №1 - 1 785 370,00 руб. Лот №2 - 2 141 500,00 руб.
2.	Дата размещения извещения (по местному времени заказчика)	07.03.23
3.	Дата и время окончания подачи	

3.	заявок (по местному времени заказчика)	15.03.2023 в 06:00 (МСК)
4.	Дата и время рассмотрения и оценки заявок (по местному времени заказчика)	до 29.03.2023
5.	Место рассмотрения и оценки заявок	191167, г. Санкт-Петербург, Синопская наб., д. 14, лит.А.

На момент рассмотрения жалобы по существу по процедуре №RT07032300045 не были заключены договоры по лотам №№1,2.

2. В жалобе Заявитель указывает на неправомерные действия закупочной комиссии Заказчика, выразившиеся, по мнению Заявителя, в необоснованном начислении ООО «ПСК «Спектр» (заявка №18028 — лот №1 и №32936 — лот №2) 40 баллов по критерию «Наличие расторгнутого договора с ПАО «Ростелеком» или наличие претензий/замечаний по ранее заключенным договорам между участником закупки и ПАО «Ростелеком» по лотам №№1,2 согласно протоколу рассмотрения заявок и подведения итогов по Закупке №RT07032300045/1 от 20.03.2023.

Заявитель полагает, что указанные действия нарушают положения Закона № 223-ФЗ.

3. Проанализировав Документацию, позицию Заявителя и Заказчика, Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России приходит к следующим выводам:

В соответствии с ч. 1 ст. 18.1 Закона № 135-ФЗ антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора 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 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Согласно п.п. 1, 4 ч. 10 ст. 3 Закона № 223-ФЗ любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», с учетом особенностей, установленных настоящей статьей, действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки. Обжалование осуществляется, в том числе, в случае осуществления 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 и предъявления к участникам закупки требований, не предусмотренных документацией о конкурентной закупке.

ПАО «Ростелеком» относится к хозяйственным обществам, для которых в соответствии с ч. 2 ст. 1 Закона № 223-ФЗ установлены общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона № 223-ФЗ 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.

Согласно ч. 2 ст. 2 Закона №223-ФЗ положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок определения и обоснования начальной (максимальной) цены договора, цены договора, заключаемого с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком), включая порядок определения формулы цены, устанавливающей правила расчета сумм, подлежащих уплате заказчиком поставщику (исполнителю, подрядчику) в ходе исполнения договора (далее - формула цены), определения и обоснования цены единицы товара, работы, услуги, определения максимального значения цены договора, порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Согласно ч. 5 ст. 4 Закона №223-ФЗ при осуществлении закупки, за исключением закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и конкурентной закупки, осуществляемой закрытым способом, 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, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 настоящей статьи.

4. Представитель Заказчика с доводами жалобы не согласился. Письменный мотивированный отзыв на жалобу ООО «ПСК «Спектр» в составе документов, истребованных уведомлением о поступлении жалобы Санкт-Петербургским УФАС России исх. №78/7054/23 от 30.03.2023, представлен.

Также документы по процедуре закупки, истребованные уведомлением о поступлении жалобы Санкт-Петербургским УФАС России исх. №78/7054/23 от 30.03.2023, представлены для обозрения к заседанию Комиссии СПб УФАС России.

В соответствии с ч. 1 ст. 3 Закона №223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами:

1) информационная открытость закупки;

2) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки;

3) целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика;

4) отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

Следуя ч. 6 ст. 3 Закона № 223-ФЗ, заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. 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.

Частью 9 ст. 3.2 Закона № 223-ФЗ установлено, что для осуществления конкурентной закупки заказчик разрабатывает и утверждает документацию о закупке (за исключением проведения запроса котировок в электронной форме), которая размещается в единой информационной системе вместе с извещением об осуществлении закупки и включает в себя сведения, предусмотренные в том числе частью 10 статьи 4 настоящего Федерального закона.

На основании п. 2 ч. 10 ст. 4 Закона № 223-ФЗ в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

Согласно п.п. 13, 14 ч. 10 ст. 4 Закона № 223-ФЗ в документации о конкурентной закупке должны быть указаны критерии оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке, а также порядок оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке.

В соответствии с ч. 10 ст. 3.2 Закона № 223-ФЗ 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.

Как следует из протокола рассмотрения заявок и подведения итогов по Закупке №RT07032300045/1 от 20.03.2023, к оценке по лоту №1 было допущено три заявки, а по лоту №2 четыре заявки, включая заявку ООО «ПСК «Спектр» (заявка №18028 и №32936).

Согласно вышеуказанному протоколу заявке ООО «ПСК «Спектр» закупочной комиссией Заказчика было присвоено 40 баллов по критерию «Наличие расторгнутого договора с ПАО «Ростелеком» или наличие претензий/замечаний по ранее заключенным договорам между участником закупки и ПАО «Ростелеком», а по итогам оценки заявок Заявителю начислено 60,0 баллов по лоту №1 и 49,03 б по лоту №2 и присвоен третий и четвертый итоговый рейтинг согласно лотам.

Заявитель в жалобе указывает, что присвоенные ООО «ПСК «Спектр» 40 баллов по критерию «Наличие расторгнутого договора с ПАО «Ростелеком» или наличие претензий/замечаний по ранее заключенным договорам между участником закупки и ПАО «Ростелеком» по лотам №№1,2 не начисляются, а вычитаются из общего количества начисленных баллов по всем критериям оценки заявок. Кроме того, по мнению Заявителя, наличие претензий не может подтверждать негативный опыт исполнения договоров.

Согласно п. 7.2.2 Документации оценка и сопоставление заявок осуществляется в соответствии с критериями и порядком оценки заявок, предусмотренными в разделе VI «КРИТЕРИИ И ПОРЯДОК ОЦЕНКИ ЗАЯВОК» документации.

В соответствии с пп. 6 п. 11 Информационной карты Документации в составе заявки участник предоставляет документы, предусмотренные разделом VI «КРИТЕРИИ И ПОРЯДОК ОЦЕНКИ ЗАЯВОК» документации, необходимые исключительно для оценки заявок:

- Форма №5 Справка об опыте;

- Копии договора(ов) и актов, подтверждающих выполнение аналогичных работ за последние 2 года, предшествующие дате размещения извещения о проведении закупки, либо перечнем соответствующих договоров, составленного по форме 5, раздела III настоящей Документации, с обязательным приложением копий актов приемки, подтверждающих выполнение аналогичных работ (содержащие соответствующие подписи сторон).

Согласно разделу VI Документации оценка и сопоставление заявок осуществляется с использованием следующих критериев оценки заявок:

Оценка и сопоставление заявок осуществляется с использованием следующих критериев оценки заявок: №	Наименование критерия оценки	Вес (коэффициент значимости) критерия оценки, % (V)
1.	(Ai) Цена договора	70% (V1)*
2.	(Bi) Опыт выполнения работ»	30% (V2)
3.	(Pi1) «Наличие расторгнутого договора с ПАО «Ростелеком» или наличие претензий/замечаний по ранее заключенным договорам между участником закупки и ПАО «Ростелеком»	0%

Описание предмета оценки по подкритерию «Наличие расторгнутого договора с ПАО «Ростелеком» или наличие претензий/замечаний с ПАО «Ростелеком»:

1) Оценивается отсутствие/наличие факта расторжения Договора с Обществом на аналогичные работы*, заключенного между Участником закупки и ПАО «Ростелеком», в следствии ненадлежащего исполнения обязательств Подрядчиком за 2 года, предшествующие дате размещения закупки.

2) Оценивается отсутствие/наличие претензий или замечаний по ранее заключенным договорам между участником закупки и ПАО «Ростелеком» на аналогичные работы за 2 года, предшествующие дате размещения закупки.

Под аналогичными работами понимаются работы по производству и установке модульных блок-контейнеров или быстровозводимых зданий, аналогичных по составу работ предмету настоящей закупки.

Требования к документам, подтверждающим оцениваемые сведения:

1) Подтвердить наличие и отсутствие случаев расторжения в Форме №3 ТКП, либо указывается документ, на основании которого расторгнут договор с Обществом.

2) Источником информации по оценки «отсутствие/наличие претензий или замечаний по ранее заключенным договорам между участником закупки и ПАО «Ростелеком» будет являться документально зафиксированные несоответствия МБК и СМР требованиям по ранее заключенным договорам участника закупки с ПАО «Ростелеком», в том числе требованиям Технического задания (источники информации: претензии, протоколы заседания рабочих комиссий ПАО «Ростелеком», акты общего осмотра контейнера МБК комиссий ПАО «Ростелеком», акты независимой экспертизы, переписка с контрагентом по устранению выявленных замечаний и другие документы, подтверждающие ненадлежащее исполнение обязанностей), имеющихся в наличие у ПАО «Ростелеком».

Рейтинг, присуждаемый по критерию, определяется:

Rp1	Баллы
Наличие расторгнутого договора с ПАО «Ростелеком» или наличие претензий/замечаний	40

Представитель Заказчика пояснил, что в ходе оценки заявки ООО «ПСК Спектр» закупочной комиссией Заказчика было выявлено наличие сведений о некачественном выполнении работ и нарушении сроков исполнения обязательств по договору 31908510982-1-1 от 23.12.2019, заключенному между ПАО «Ростелеком» и ООО «ПСК Спектр» на поставку модульных блок-контейнеров и выполнение СМР. В адрес Заявителя по указанному договору по тринадцати заказам была выставлена претензия №11/05/26742/21 от 26.09.2021 об уплате неустойки за просрочку выполнения работ в размере 1 078 462,41 руб. В соответствии с пунктом 10.8 договора №31908510982-1-1 от 23.12.2019 выплата неустойки была осуществлена следующим способом: Заказчик уменьшил сумму, подлежащую выплате подрядчику по условиям договора на сумму, равную начисленной неустойке.

Решением Арбитражного суда по Новосибирской области по делу А45-6421/2022 иск ООО «ПСК Спектр» о взыскании с ПАО «Ростелеком» суммы удержанной неустойки 1 078 462 руб. по претензии исх. №11/05/26742/21 от 26.09.2021 был не удовлетворен. Таким образом, претензия ПАО «Ростелеком» к ООО «ПСК Спектр» по договору №31908510982-1-1 от 23.12.2019 признана обоснованной в судебном порядке.

По словам представителя Заказчика, закупочная комиссия ПАО «Ростелеком» по итогам имеющихся сведений о наличии претензий по ранее заключенным договорам между ООО «ПСК «Спектр» и ПАО «Ростелеком» начислила Заявителю 40 «штрафных» баллов по критерию **«Наличие расторгнутого договора с ПАО «Ростелеком» или наличие претензий/замечаний по ранее заключенным договорам между участником закупки и ПАО «Ростелеком»** в соответствии с порядком оценки и с учетом значимости, указанным в разделе VI Документации, а по итогам оценки начислила 60,0 баллов по лоту №1 и 49,03 баллов по лоту №2, что соответствовало третьему и четвертому итоговому рейтингу согласно лотам.

Вместе с тем, Комиссией Санкт-Петербургского УФАС России установлено, что в описании порядка оценки по критерию «Наличие расторгнутого договора с ПАО «Ростелеком» или наличие претензий/замечаний по ранее заключенным договорам между участником закупки и ПАО «Ростелеком» Документации Заказчиком установлен необоснованный и дискриминационный порядок расчета рейтинга по критерию, предусматривающий не начисление баллов, а напротив вычитание предусмотренных за наличие расторгнутого договора с ПАО «Ростелеком» или наличие претензий/замечаний 40 баллов из общей суммы баллов, начисленным по критериям «Цена договора» и «Опыт выполнения работ» согласно разделу VI Документации, что является несоразмерным весу критериев и максимальному количеству баллов по каждому из критериев.

Кроме того, данный порядок расчета рейтинга по критерию «Наличие расторгнутого договора с ПАО «Ростелеком» или наличие претензий/замечаний по ранее заключенным договорам между участником закупки и ПАО «Ростелеком» предполагает, что наличие у участника закупки претензий/замечаний в рамках одного лишь договора необоснованно нивелирует имеющийся у участника положительный опыт надлежащим образом исполненных договоров в рамках критерия «Опыт выполнения работ», а в отдельных случаях такой порядок может повлечь безосновательное уменьшение рейтинга участника, достигнутого путем направления наилучшего предложения в рамках ценового критерия вплоть до возможной отрицательной итоговой оценки.

В свою очередь, Законом №223-ФЗ также не предусмотрена возможность вычитания баллов при оценке и сопоставлении заявок.

На основании указанного, Комиссия СПб УФАС России приходит к выводу о том, что исходя из установленного Заказчиком ненадлежащего порядка расчета рейтинга по критерию «Наличие расторгнутого договора с ПАО «Ростелеком» или наличие претензий/замечаний по ранее заключенным договорам между участником закупки и ПАО «Ростелеком», предусматривающего вычитание баллов из общего набранного количества баллов по итогам оценки по критериям, решение закупочной комиссии Заказчика о начислении заявке ООО «ПСК «Спектр» 40 штрафных баллов по лотам №№1,2 согласно протоколу рассмотрения заявок и подведения итогов по Закупке №RT07032300045/1 от 20.03.2023 было принято, основываясь на ненадлежащем положении Документации в части порядка оценки по критерию «Наличие расторгнутого договора с ПАО «Ростелеком» или наличие претензий/замечаний по ранее заключенным договорам между участником закупки и ПАО «Ростелеком».

Исходя из изложенного, Комиссия СПб УФАС России усматривает в действиях Заказчика по неправомерному установлению согласно разделу VI Документации дискриминационного порядка оценки по критерию «Наличие расторгнутого договора с ПАО «Ростелеком» или наличие претензий/замечаний по ранее заключенным договорам между участником закупки и ПАО «Ростелеком», несоответствующего Закону №223-ФЗ, нарушение п. 2 ч. 1, ч. 6 ст. 3, ч. 9 ст. 3.2, п. 14 ч. 10 ст. 4 Закона №223-ФЗ, выразившееся в несоблюдении принципа равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, а также в нарушении требований норм статей и ненадлежащем их соблюдении, допущенное при организации и проведении Закупки.

РЕШИЛА:

1) Признать жалобу (от 29.03.2023 вх. №7631-ЭП/22) ООО «ПСК «Спектр» на действия комиссии заказчика ПАО «Ростелеком» (ИНН:7707049388; ОГРН:1027700198767) при проведении отбора предложений на поставку модульных блок-контейнеров и выполнение строительно-монтажных

работ по их установки на территории Красноярского края и Иркутской области для нужд ПАО «Ростелеком» (извещение №RT07032300045 на сайте <https://www.roseltorg.ru/>) обоснованной.

2) Признать в действиях заказчика ПАО «Ростелеком» (ИНН:7707049388; ОГРН:1027700198767) при организации и проведении отбора предложений на поставку модульных блок-контейнеров и выполнение строительно-монтажных работ по их установки на территории Красноярского края и Иркутской области для нужд ПАО «Ростелеком» (извещение №RT07032300045 на сайте <https://www.roseltorg.ru/>) нарушение п. 2 ч. 1, ч. 9 ст. 3.2, п. 14 ч. 10 ст. 4 Закона № 223-ФЗ, выразившееся в несоблюдении принципа равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, а также в осуществлении оценки и сопоставления заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, не соответствующем Закону №223-ФЗ, допущенное путем установления в документации дискриминационного порядка расчета рейтинга по критерию «Наличие расторгнутого договора с ПАО «Ростелеком» или наличие претензий/замечаний по ранее заключенным договорам между участником закупки и ПАО «Ростелеком».

3) Выдать заказчику ПАО «Ростелеком» (ИНН:7707049388; ОГРН:1027700198767) и его закупочной комиссии обязательное для исполнения предписание об устранении нарушений при проведении отбора предложений на поставку модульных блок-контейнеров и выполнение строительно-монтажных работ по их установки на территории Красноярского края и Иркутской области для нужд ПАО «Ростелеком» (извещение №RT07032300045 на сайте <https://www.roseltorg.ru/>) путем отмены протоколов по Закупке, составленных в ходе проведения процедуры Закупки по лотам №№1,2, возврата заявок, внесения изменений в документацию о Закупке, устраняющих выявленные согласно резолютивной части решения Комиссии от 13.04.2023 №Т02-194/23 нарушения, продления срока подачи заявок на участие в Закупке и завершения процедуры Закупки по лотам №№1,2 в строгом соответствии с документацией о Закупке, действующим Положением о закупках Заказчика и нормами Федерального закона от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

4) Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Санкт-Петербургского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении административного производства по итогам выявленных нарушений в соответствии с резолютивной частью настоящего решения.

<...>

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

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Заказчику ПАО «Ростелеком» (ИНН:7707049388; ОГРН:1027700198767) и его закупочной комиссии совершить действия, направленные на устранение нарушений, допущенных при проведении отбора предложений на поставку модульных блок-контейнеров и выполнение

строительно-монтажных работ по их установке на территории Красноярского края и Иркутской области для нужд ПАО «Ростелеком» (извещение №RT07032300045 на сайте <https://www.roseltorg.ru/>) , **путем отмены протоколов по Закупке, составленных в ходе проведения процедуры Закупки по лотам №№1,2, возврата заявок, внесения изменений в документацию о Закупке, устраняющих выявленные согласно резолютивной части решения Комиссии от 13.04.2023 №Т02-194/23 нарушения, продления срока подачи заявок на участие в Закупке и завершения процедуры Закупки по лотам №№1,2 в строгом соответствии с документацией о Закупке, действующим Положением о закупках Заказчика и нормами Федерального закона от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».**

2. Об исполнении настоящего предписания сообщить в Санкт-Петербургское УФАС в срок до 18 мая 2023 года с приложением подтверждающих документов.

<...>

Предписание может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его вынесения.