

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-5767/2024 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

08.05.2024

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 <.....>,,

рассмотрев жалобу ИП <.....>, (далее — Заявитель) на действия <.....>, (далее — Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на оказание услуг по эксплуатационно-техническому обслуживанию инженерных систем зданий и сооружений <.....>, (реестровый № 32413497123) (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.

При этом в жалобе Заявителя содержатся ссылки на нарушение Заказчиком статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Комиссия разъяснила Заявителю о том, что настоящая жалоба принята к рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Жалоба, содержащая сведения о нарушении антимонопольного законодательства рассматривается по правилам главы 9 Закона о защите конкуренции.

На вопрос Комиссии Заявитель пояснил, что отказывается от рассмотрения жалобы по правилам главы 9 Закона о защите конкуренции и в качестве способа защиты права выбирает рассмотрение своей жалобы по правилам 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, 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 требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о Закупках.

Согласно доводам жалобы Заявитель указывает на следующие нарушения Заказчика, допущенные при формировании Закупочной документации:

1. Заказчиком неправомерно включены в один лот работы и услуги, технологически и функционально не связанные с предметом Закупки, а именно лицензируемые услуги по техническому обслуживанию медтехники и нелицензируемые услуги по техническому обслуживанию зданий и инженерных систем, при том, что указанные услуги представлены на разных рынках услуг, что, по мнению Заявителя, ограничивает количество участников закупки, не имеющих указанную лицензию и соисполнителей с лицензией.

2. В нарушение пункта 1 статьи 720 и статьи 783 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее — ГК РФ) в договоре на оказание услуг не установлен срок приемки работ Заказчиком.

3. Также Заявитель не согласен с установленным порядком оценки по подкритерию критерия «Квалификация участника конкурса» «Наличие у участников закупки специалистов и иных работников определенного уровня квалификации» в части требования о представлении в качестве подтверждения наличия квалифицированного персонала выписок из трудовых книжек, таким самым ограничивая возможность представления выписки из гражданско-правовых договоров и является нарушением пункта 1 статьи 706 ГК РФ и статьи 11 Трудового кодекса Российской Федерации (далее - ТК РФ).

По мнению Заявителя, наличие трудовых книжек не является обязательным для работников, выполняющих трудовые функции по трудовому договору по совместительству. Согласно статье 283 ТК РФ лицо, поступающее на работу по совместительству к другому работодателю, не предъявляет трудовую книжку в случае, если по основному месту работы работодатель ведет трудовую книжку на данного работника или если в соответствии с настоящим Кодексом, иным федеральным законом трудовая книжка на работника не оформлялась.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее, 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 (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 настоящем случае при проведении Закупки Заказчик руководствовался нормами Закона о закупках и Положением о закупке товаров, работ, услуг <.....>,, утвержденным решением наблюдательного совета <.....>, «22» сентября 2023 г. протокол № 60 в редакции от 04.10.2023 (далее — Положение о закупке).

В силу пункта 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.

Согласно пункту 1 части 6.1. статьи 3 Закона о закупках в описании предмета закупки указываются функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки.

В соответствии с пунктом 1 части 10 статьи 4 закона о закупках в документации о

конкурентной закупке должны быть указаны требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные заказчиком и предусмотренные техническими регламентами в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

Пунктом 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках предусмотрено, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к участникам такой закупки.

В соответствии с пунктом 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.

Информация о проведении закупки размещена на сайте электронной торговой площадки ООО «РТС-тендер», а также на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (<http://zakupki.gov.ru>) (далее – ЕИС) — 11.04.2024.

Начальная (максимальная) цена договора: 1 12 200 000,00 рублей.

Дата начала срока подачи заявок: 12.04.2024.

Дата и время окончания срока подачи заявок: 27.04.2024 в 09:00.

Относительно довода Заявителя о неправомерном объединении двух различных услуг (лицензируемых и нелицензируемых) Комиссия считает необходимым отметить следующее.

В соответствии с подпунктом 3 пункта 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчика руководствуются принципом целевого и экономически эффективного расходования денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика.

Так, в соответствии с Техническим заданием исполнителю поручается оказание услуг по круглосуточной эксплуатации и техническому обслуживанию инженерного оборудования и инженерных систем, включая круглосуточное дежурство сменного персонала.

С целью контроля технического состояния периодического и текущего технического обслуживания медицинской техники исполнителю/соисполнителю требуется иметь Лицензию на техническое обслуживание медицинских изделий (выданная на основании Постановления Правительства Российской Федерации № 2129 от 30 ноября 2021 года: «Об утверждении Положения о лицензировании деятельности по техническому обслуживанию медицинских изделий (за

исключением случая, если техническое обслуживание осуществляется для обеспечения собственных нужд юридического лица или индивидуального предпринимателя, а также случая технического обслуживания медицинских изделий с низкой степенью потенциального риска их применения)».

Техническое обслуживание инженерных систем — комплекс работ по поддержанию исправного состояния инженерных систем зданий и сооружений, заданных рабочих параметров, а также режимов их работы в течение суток, месяца, года.

Также Техническим заданием определены следующие виды услуг:

№	Виды услуг
1	Круглосуточная эксплуатация и техническое обслуживание инженерных систем: ЭНЕРГЕТИЧЕСКИЙ КОРПУС (КОТЕЛЬНАЯ И ХОЛОДИЛЬНЫЙ ЦЕНТР)
2	Круглосуточная эксплуатация и техническое обслуживание инженерных систем: ВОДОПРОВОДНЫЕ И КАНАЛИЗАЦИОННЫЕ СИСТЕМЫ
3	Круглосуточная эксплуатация и техническое обслуживание инженерных систем: ЭЛЕКТРОСНАБЖЕНИЕ, ЭЛЕКТРООСВЕТИТЕЛЬНЫЕ СИСТЕМЫ И АСУ ТП
4	Круглосуточная эксплуатация и техническое обслуживание инженерного оборудования и инженерных систем: ТЕПЛОСНАБЖЕНИЕ И ЦТП
5	Круглосуточная эксплуатация и техническое обслуживание инженерных систем: ВЕНТИЛЯЦИОННЫЕ СИСТЕМЫ, КОНДИЦИОНЕРЫ И ХОЛОДИЛЬНЫЕ УСТАНОВКИ
6	Круглосуточная эксплуатация и техническое обслуживание инженерных систем здания ПЭТ
7	Круглосуточная эксплуатация и техническое обслуживание РЕЗЕРВНЫХ дизельгенераторных установок (ДГУ)
8	Круглосуточная эксплуатация и техническое обслуживание инженерного оборудования и инженерных систем: двери в помещениях ренгенкабинетов и операционных
9	Круглосуточная эксплуатация и техническое обслуживание холодильно-технологического оборудования цеха питания Пищблока

Как следует из пояснений Заказчика, в помещениях, где установлены холодильники медицинского назначения, необходимо соблюдать определенные климатические условия. С этой целью помимо общеобменной вентиляции в помещениях установлены сплит — системы с дублированием и системной диспетчеризации. При нарушении климатических условий (повышение температуры, в местах установки холодильных камер) велика вероятность выхода из строя компрессорного оборудования, что в свою очередь приведет к порче дорогостоящих медикаментов, крови, плазмы, уникальных коллекций образцов опухолей головного мозга и т. д.

Также Заказчик отметил, что доля холодильного оборудования медицинского назначения составляет незначительную часть от всего количества холоднопроизводящего оборудования, установленного у Заказчика, обслуживание которого включено в Техническое задание.

При этом Заказчик отметил, что разделение закупки на два отдельных лота является экономически невыгодным и приведет к дополнительным финансовым издержкам.

На вопрос Комиссии Заказчик пояснил, что услуги по техническому обслуживанию медицинской техники составляют 15-20 % от общего объема работ (услуг).

Таким образом, Комиссия отмечает, что в данном случае, учитывая, что объем работ (услуг) по техническому обслуживанию медицинской техники составляют менее 50 % от общего числа услуг, проведение отдельной Закупки на оказание работ (услуг) по техническому обслуживанию медицинской техники нецелесообразно, поскольку результат Закупки один — оказание услуг по круглосуточной эксплуатации и техническому обслуживанию инженерного оборудования и инженерных систем, включая круглосуточное дежурство сменного персонала, т. е. один вид услуг.

При этом в случаях, когда в лоте объединены разные товары, работы или услуги, наличие функциональной и технологической связи определяется общей сферой применения товаров, их целевым назначением, достижением единой цели.

В данном случае Комиссией установлено, что междукупаемыми Заказчиком услугами существует функциональная связь, поскольку оказание таких услуг относится к одной сфере применения — техническое обслуживание, а равно в действиях Заказчика по объединению их в один лот отсутствуют нарушения действующего законодательства о закупках.

Как разъяснено в Постановлении Президиума ВАС РФ от 28.12.2010 № 11017/10, основной задачей законодательства, устанавливающего порядок проведения торгов, является не столько обеспечение максимально широкого круга участников размещения заказов, сколько выявление в результате торгов лица, исполнение контракта которым в наибольшей степени будет отвечать целям эффективного использования источников финансирования, предотвращения злоупотреблений в сфере размещения заказов.

Впоследствии данный подход был поддержан Верховным Судом РФ в определении от 18.12.2015 № 306-КГ15-16795

Также Комиссия отмечает, что согласно позиции, изложенной в пункте 32 Обзора судебной практики Верховного Суда Российской Федерации № 3 (2021)» (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 10.11.2021), при закупках, осуществляемых субъектами, указанными в нормах Закона о закупках, стороны таких отношений выступают как юридически равноправные, никакая сторона не наделена властными полномочиями по отношению к другой стороне, что также свидетельствует о гражданско-правовом характере отношений.

Направленные на обеспечение потребностей отдельных видов юридических лиц в товарах, работах и услугах отношения, регулируемые Законом № 223-ФЗ, имеют

целью повышение эффективности, результативности осуществления закупок товаров, работ, услуг (ст. 1).

Относительно довода Заверителя о несогласии с установленным требованием о наличии лицензии на техническое обслуживание медицинских изделий, Комиссия отмечает следующее.

Как было установлено Комиссией, объем услуг по техническому обслуживанию медицинской техники составляют менее 50 %.

При этом услуги по техническому обслуживанию медицинской техники в соответствии с постановлением Правительства РФ от 30 ноября 2021 г. № 2129 относятся к лицензируемым видам деятельности.

Таким образом, в данном случае, учитывая, что в предмет Закупки включены лицензируемые виды деятельности, установленное Заказчиком в Закупочной документации требование о наличии лицензии правомерно и соответствует требованиям действующего законодательства.

Комиссия обращает внимание, что требование о наличии лицензии на техническое обслуживание медицинских изделий установлено к исполнителю по договору, следовательно, какие -либо ограничения для подачи заявки в данном случае отсутствуют.

Также Комиссия отмечает, что положениями проекта договора установлена возможность привлечения соисполнителя.

Кроме того, Комиссией установлено, что на участие в Закупке подано 6 заявок, в том числе заявка Заявителя, что также подтверждает отсутствие ограничений конкуренции и препятствий для подачи заявки с учетом вышеизложенных требований Закупочной документации.

По результатам рассмотрения и оценки заявок Заявитель занял 4 место, что подтверждается протоком подведения итогов конкурса от 07.05.2024.

Комиссия обращает внимание, что 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.

Таким образом, антимонопольным органом подлежит выяснению вопрос действительности нарушения прав и законных интересов подателя жалобы оспариваемыми действиями.

В рассматриваемом случае, Заявителем не приведено доказательств, каким образом нарушены его права, учитывая вышеизложенные требования Закупочной документации при условии, что Заявитель принял участие в Закупке и его заявка не

была отклонена.

Комиссия также отмечает, что в силу пункта 5 части 6 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции предусмотрено, что к жалобе прикладываются документы, подтверждающие ее обоснованность. При этом жалоба должна содержать перечень прилагаемых к ней документов. Следовательно, бремя доказывания при рассмотрении жалобы в контрольном органе возлагается на лицо, подавшее жалобу на соответствующие действия Заказчика в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

При этом, Заявителем к жалобе не приложены доказательства, подтверждающие наличие ограничения конкуренции, учитывая, что на участие в Закупке подано 6 заявок.

В связи с изложенным, Комиссия приходит к выводу, что довод жалобы не нашел своего фактического подтверждения.

Комиссия также считает необходимым отметить, что в силу части 1 статьи 1 Закона о закупках обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в части 2 настоящей статьи (далее - заказчики), в товарах, работах, услугах, в том числе для целей коммерческого использования, с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Из взаимосвязи положений Закона о закупках следует, что заказчики, осуществляющие закупку по правилам данного закона должны таким образом определить требования к закупаемым товарам, работам, услугам, чтобы, с одной стороны, повысить шансы на приобретение товара/оказание услуг именно с теми характеристиками, которые им необходимы, соответствуют их потребностям, а с другой стороны, необоснованно не ограничить количество участников закупки.

Сама по себе невозможность участия в закупке отдельных хозяйствующих субъектов, не отвечающих указанному положению, не означает, что действия заказчика повлекли необоснованное ограничение конкуренции.

При этом, 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, закрепленному п. 3 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках и предполагающему наличие у заказчика права на установление в закупочной документации способствующих тому требований к участникам закупки.

Таким образом, поскольку требования, установленные Заказчиком, в равной мере относятся ко всем хозяйствующим субъектам, имеющим намерение принять участие в закупке, не приводят к нарушению антимонопольных запретов, то нарушения положений приведенных норм Закона о закупках отсутствуют.

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» (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 16.05.2018) Верховным Судом Российской Федерации указано, что 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.

На основании изложенного, Комиссия приходит к выводу, что установленные Заказчиком в Закупочной документации требования не могут рассматриваться как ограничение круга потенциальных участников закупки.

При таких обстоятельствах Комиссия приходит к выводу о том, доводы Заявителя в указанной части не находят своего подтверждения и признаются Комиссией необоснованными.

В отношении довода Заявителя об отсутствии в проекте договора срока приемки товара Заказчиком Комиссией установлено следующее.

Заявитель в качестве обоснования своей позиции ссылается на положения пункта 1 статьи 720 ГК РФ и статьи 783 ГК РФ.

Так, согласно пункту 1 статьи 720 ГК РФ Заказчик обязан в сроки и в порядке, которые предусмотрены договором подряда, с участием подрядчика осмотреть и принять выполненную работу (ее результат), а при обнаружении отступлений от договора, ухудшающих результат работы, или иных недостатков в работе немедленно заявить об этом подрядчику.

В соответствии со статьей 783 ГК РФ общие положения о подряде (статьи 702 - 729) и положения о бытовом подряде (статьи 730 - 739) применяются к договору возмездного оказания услуг, если это не противоречит статьям 779 - 782 настоящего Кодекса, а также особенностям предмета договора возмездного оказания услуг.

Вместе с тем Комиссия отмечает, что в приведенных Заявителем нормах гражданского законодательства установлен непосредственно порядок и сроки приемки Заказчиком по заключенному договору подряда.

При этом Комиссия отмечает, что ни Законом о закупках, ни ГК РФ не установлено обязанности Заказчика для обязательно включения в проект договора сроков приемки товара Заказчиком.

В свою очередь Заявителем не представлено доказательств, каким образом отсутствие в проекте договора сроков приемки работ Заказчиком нарушает права Заявителя и препятствует в подаче заявки на участие в Закупке.

Комиссия также принимает во внимание тот факт, что на участие в Закупке подано 6 заявок, в том числе Заявителя, что также свидетельствует об отсутствии ограничений конкуренции.

В связи с чем, довод Заявителя в указанной части не находит своего

подтверждения и признается Комиссией необоснованным.

Комиссия отмечает, что 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, 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 части неправомерного включения в предмет Закупки лицензируемых и нелицензируемых видов деятельности и отсутствия в проекте договора сроков приемки товара Заказчиком.

В отношении доводов Заявителя о неправомерном порядке оценки по подкритерию «Наличие у участников закупки специалистов и иных работников определенного уровня квалификации» Комиссия отмечает следующее.

В силу пункта 5 Приложения № 1 к Положению о закупке для оценки и сопоставления заявок может использоваться, в том числе критерий квалификация участников закупки.

Так, Главой 5 Закупочной документации установлен следующий порядок оценки по подкритерию «Наличие у участников закупки специалистов и иных работников определенного уровня квалификации» критерия «Квалификация участника конкурса»:

Показатель оценки: Лучшим является наибольшее значение квалификации

Наличие у участника закупки, квалифицированных специалистов подтверждается приложением справки, составленной в произвольной форме, участника закупки с указанием должности, образования (средне специальное или высшее образование, связанное с предметом закупки). Сведения, указанные в данной

справке, в отношении специалистов должны подтверждаться копиями следующих документов:

-выписка из трудовой книжки или сведения о трудовой деятельности, предусмотренные статьей 66.1 Трудового кодекса Российской Федерации;

- копиями документов о профессиональном образовании специалистов.

*) Непредставление сведений по критерию не влечет отклонение заявки участника закупки и не влияет на допуск участника к участию в конкурсе в электронной форме.

На заседании Комиссии Заказчик пояснил, что в соответствии со статье 66.1 ТК РФ в сведения о трудовой деятельности включаются информация о работнике, месте его работы, его трудовой функции, переводах работника на другую постоянную работу, об увольнении работника с указанием основания и причины прекращения трудового договора, другая предусмотренная настоящим Кодексом, иным федеральным законом информация.

Таким образом, как указывает Заказчик, сведения о трудовой деятельности, предоставляемые в качестве документов, подтверждающих наличие специалистов и иных работников, их квалификацию, должны соответствовать требованиям трудового законодательства.

При этом Заказчик отметил, что гражданско-правовые договоры, заключенные между участником закупки и специалистами (иными работниками), не являются информацией и документацией, подтверждающими наличие таких специалистов и их квалификацию в соответствии с положениями ТК РФ.

В подтверждение своих доводов Заказчик ссылается на письмо ФАС России от 07.02.2024 № ПИ/8371/23.

Вместе с тем Комиссия отмечает, что указанный порядок оценки исключает возможность представления в качестве подтверждения наличия квалифицированного персонала копий гражданско-правовых договоров.

На основании части 1 статьи 706 ГК РФ, если из закона или договора подряда не вытекает обязанность подрядчика выполнить предусмотренную в договоре работу лично, подрядчик вправе привлечь к исполнению своих обязательств других лиц (субподрядчиков). В этом случае подрядчик выступает в роли генерального подрядчика.

Таким образом, законодательством предусмотрена возможность привлечения субподрядчиков в рамках исполнения договора.

При этом в Закупочной документации предусмотрена возможность привлечения субподрядчиков (соисполнителей).

В свою очередь Заказчиком не представлено доказательств, что копии гражданско-паровых договоров не содержат требуемые Заказчиком сведения о квалифицированном персонале с указанием должности, образования (средне специальное или высшее образование, связанное с предметом закупки) и не являются подтверждением наличия квалифицированного персонала.

Ссылка Заказчика на письмо ФАС России от 07.02.2024 № ПИ/8371/23 не принимается Комиссией, поскольку в данном письме рассмотрен вопрос применения положений постановления Правительства Российской Федерации от 31.12.2021 № 2604 «Об оценке заявок на участие в закупке товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, внесении изменений в пункт 4 постановления Правительства Российской Федерации от 20 декабря 2021 г. № 2369 и признании утратившими силу некоторых актов и отдельных положений некоторых актов Правительства Российской Федерации» (далее - Постановление № 2604) при оценке заявок участников закупки по показателю оценки «наличие у участников закупки специалистов и иных работников определенного уровня квалификации» критерия оценки «квалификация участников закупки».

При этом Комиссия отмечает, что Постановление № 2604 устанавливает порядок оценки заявок на участие в закупке товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее соответственно - закупка, заявки), предельные величины значимости критериев оценки заявок, а также требования к форме документа, предусмотренного пунктом 4 части 2 статьи 42 Федерального закона «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Федеральный закон), в то время как настоящая Закупка проводится в рамках Закона о закупках и не подпадает под регулирование Постановления № 2604.

На основании изложенного Комиссия приходит к выводу, что установленное Заказчиком по подкритерию «Наличие у участников закупки специалистов и иных работников определенного уровня квалификации» требования о представлении качества подтверждения сведений, указанных участником в справке составленной в произвольной форме, участника закупки с указанием должности, образования (средне специальное или высшее образование, связанное с предметом закупки) только выписки из трудовой книжки или сведения о трудовой деятельности, предусмотренные статьей 66.1 Трудового кодекса Российской Федерации без возможности представления в качестве повреждающих документов копий гражданско-правых договоров ограничивает конкуренцию и не позволяет получить баллы по указанному показателю участнику, имеющему в том числе работников, осуществляющих свои трудовые функции по гражданско-правовому договору.

Комиссия обращает внимание, что установленный Заказчиком показатель оценки влияет на оценку участника.

Комиссия также отмечает, что в пункте 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», утвержденном Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 16.05.2018, указано, что использование заказчиком оценочных критериев выбора поставщика не является нарушением, если эти критерии носят измеряемый характер и соответствие участника закупки названным критериям может быть установлено объективно.

При этом наличие у Заказчика права по самостоятельному определению требований к предмету закупки не означает, что реализация данного права должна осуществляться произвольно.

Напротив, требования должны устанавливаться заказчиком таким образом, при

котором обеспечиваются равные возможности (условия) для принятия участия в процедуре, а равно соблюдении принципов, установленных в части 1 статьи 3 Закона о закупках.

В силу части 6 статьи 3 Закона о закупках 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. 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.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках заказчики при закупке товаров, работ и услуг руководствуются принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений по отношению к участникам Закупки.

Вместе с тем действия Заказчика в настоящем случае упомянутым целям и принципам не соответствовали, поскольку объективно повлекли за собой их нарушение.

Между тем, указанные действия Заказчика влекут за собой не только нарушение принципов равноправия и справедливости (пункт 1 статьи 3 Закона о закупках), но и принципа недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (пункт 4 статьи 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (пункт 1 статьи 10 ГК РФ).

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

Как отмечено в постановлении Арбитражного суда Московского округа от 17.09.2015 по делу № А40-195614/14, действующим законодательством о закупках не запрещена конкретизация того или иного требования закона, однако любое отступление от названных требований должно иметь под собой объективную документально подтвержденную необходимость.

На основании изложенного, Комиссия приходит к выводу, что порядок оценки по показателю оценки 2.3 «Наличие трудовых ресурсов, необходимых для выполнения работ (ВЗ)» установлен Заказчиком неправомерно и не в соответствии с требованиями Закона о закупках.

При таких обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу о наличии в действиях Заказчика нарушения требований пункта 2 части 1 статьи 3, пунктов 13, 14 части 10 статьи 4 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 доводов жалобы в указанной части.

Комиссия, руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Заявителя на действия <.....>, при проведении Закупки частично обоснованной.
2. Установить в действиях Заказчика нарушения пункта 2 части 1 статьи 3, пунктов 13, 14 части 10 статьи 4 Закона о закупках.
3. Выдать обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.

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