

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-7246/2022 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров
23.05.2022 г. Москва

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

<....>,

при участии при участии посредством видеоконференцсвязи представителей ООО «Эльф компьютерные системы»; Московского Фонда реновации жилой застройки,

рассмотрев жалобу ООО «Эльф компьютерные системы» (далее - Заявитель) на действия Московского Фонда реновации жилой застройки (далее - Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на поставку ноутбуков и мышей компьютерных (реестровый № 32211310862) (далее — Закупка),

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

УСТАНОВИЛА:

В адрес Московского УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Закон о закупках), за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Согласно части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в их числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

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

Как следует из доводов жалобы, Заявитель не согласен с результатами оценки заявки, а именно комиссией Заказчика не были засчитаны баллы по критериям «Квалификация участника закупки» и «Наличие опыта выполнения аналогичных предмету закупки работ (услуг), поставки товаров».

Также Заявитель выражает несогласие с требованиями Закупочной документации. По мнению Заявителя Закупочная документация содержит условия и порядок оценки, которые ограничивают круг участников и сводятся к единственному поставщику.

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

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссия приходит к следующим выводам.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 г. N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - 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.

Согласно части 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.

Комиссией установлено, что 13.04.2022 Заказчик на сайте Единой электронной торговой площадки, а также на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (<http://zakupki.gov.ru>) (далее – ЕИС), разместил информацию о проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на поставку ноутбуков и мышей компьютерных (реестровый № 32211310862) (далее – конкурс, процедура).

Заявитель в жалобе выражает несогласие с установленным в Закупочной документации порядком оценки заявок.

Вместе с тем в ходе заседания Комиссии установлено, что Заявитель, приняв участие в Закупке, подал жалобу на действия Заказчика 12.05.2022.

В соответствии с информацией в единой информационной системе в сфере закупок (далее - ЕИС) дата и время окончания подачи заявок 29.04.2022 в 08:40.

Вместе с тем Комиссия отмечает, что оспариваемые Заявителем положения Документации, по его мнению, ограничивающие конкуренцию, подлежали обжалованию до окончания срока подачи заявок. В противном случае, реализация такого права за пределами окончания срока подачи заявок необоснованно затрагивает права и законные интересы иных участников Закупки, которые подали заявки в соответствии с условиями Документации.

Кроме того, из положений части 10 статьи 3 Закона о закупках следует, что для обжалования подобных действий лицо, обращающееся в антимонопольный орган с жалобой, должно доказать нарушение оспариваемыми действиями своих законных прав и интересов либо прав и законных интересов неопределенного круга лиц – потенциальных участников закупки.

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. Указанное означает недопустимость применения со стороны антимонопольного органа мер публично-правового принуждения на основании жалобы лица, не посчитавшего необходимым со своей стороны оспорить положения Конкурсной документации до момента подачи своей заявки на участие в этой закупке, а попытавшегося обойти эти требования и впоследствии стремящегося сорвать закупочную процедуру после проведения оценки заявок участников.

Обратное будет противоречить не только балансу частных и публичных интересов, но и принципам добросовестной реализации и защиты своих гражданских прав (часть 3 статьи 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (часть 4 статьи 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (часть 1 статьи 10 ГК РФ).

Согласно статье 10 Гражданского кодекса Российской Федерации, не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, «действия в обход закона» с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом).

Учитывая изложенное, Комиссия приходит к выводу, что 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.

Указанная позиция изложена ФАС России в письме от 25.06.2019 № МЕ/53183/19.

В связи с чем Комиссия приходит к выводу об оставлении жалобы Заявителя в части обжалования положений Закупочной документации без рассмотрения.

Относительно довода Заявителя о неправомерном порядке оценки заявки Комиссия отвечает следующее.

Согласно протоколу подведения итогов от 11.05.2022 № 31-0322-ОКЭФ-1 по итогам оценки и сопоставления заявок Заявитель занял второе место со следующими результатами:

№ регистр. Заявки	Наименование участника процедуры закупки, ФИО	Предложение по критериям оценок заявок на участие в конкурсе в электронной форме			
		Цена Договора	Наличие опыта выполнения аналогичных предмету закупки работ (услуг), поставки товаров	Деловая репутация	Качество
4	ООО «Эльф Компьютерные Системы»	50,00	0,99	0,00	0,00

Так, Приложением № 4 к конкурсной документации установлены следующие критерии оценки предложений и их значимость:

Номер критерия	Критерии оценки заявок участников на участие в процедуре закупки	Значимость критериев (показателей) оценки (максимально возможное)	Коэффициент критерия (
1.	Цена договора	50%	0,50
2.	Квалификация участника закупки*:	35%	0,35
2.1.	Наличие опыта выполнения аналогичных предмету закупки работ (услуг), поставки товаров	10%	0,10
2.2.	Деловая репутация	25%	0,25
3.	Качественные, функциональные и экологические характеристики товаров, работ, услуг*:	15%	0,15
3.1	Качество работ, услуг	15%	0,15
		100%	1,00

*Непредоставление Участником конкурса полного документального подтверждения указанных в Приложении № 4 требований критерия «Квалификация участника закупки» и/или «Качественные, функциональные и экологические характеристики товаров, работ, услуг» не является основанием для отклонения Участника от участия в конкурсе, в таком случае, предложению Участника по данному критерию и его подкритериям присваивается 0 баллов.

В соответствии с Приложением к конкурсной документации установлен следующий порядок оценки по не стоимостным критерии оценки:

Показатель 1 «Наличие опыта выполнения аналогичных предмету закупки работ (услуг), поставки товаров».

Содержание: Оценивается заявка участника закупки по наличию опыта поставки компьютерного оборудования, за три года с даты срока окончания подачи заявок на участие в открытом конкурсе в электронной форме.

Договор (контракт) должен быть заключен в соответствии с Федеральным законом "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" от 05.04.2013 N 44-ФЗ, Федеральным законом "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" от 18.07.2011 N 223-ФЗ.

Сведения подтверждаются:

- копиями договоров (контрактов) с актами приемки-передачи товара (товарными накладными), сведениями по форме Приложения №13 к конкурсной документации «Сводные сведения о наличии опыта участника закупки по успешной поставке товара, выполнению работ, оказанию услуг сопоставимого характера и объема». Представленные участником закупки договоры (контракты), исполнение которых не подтверждено документально, не учитываются при оценке. Копии указанных документов должны быть представлены в полном объеме со всеми приложениями, являющимися их неотъемлемой частью (должны быть представлены все страницы контрактов (договоров), а также актов приемки-передачи товаров). При этом представленные документы должны быть в виде неповторяющихся, полно

читаемых копий, на которых видны необходимые сведения, подписи и печати. В случае если контракты заключены в электронной форме, опыт может быть подтвержден размещенными на сайте Единой информационной системы в сфере закупок zakupki.gov.ru «Информацией о заключенном контракте (его изменении)» и «Информацией об исполнении (о расторжении) контракта» при условии предоставления в составе заявки формы «Сводные сведения о наличии опыта участника закупки по успешной поставке товара, выполнению работ, оказанию услуг сопоставимого характера и объема», содержащей данные о номере контракта, дате заключения, предмете, сумме контракта, дате исполнения контракта.

Порядок оценки: Оценка в 0 баллов будет присвоена участнику закупки, который в составе Заявки не представил предложение по указанному показателю, не представил (представил не в полном объеме) подтверждающие документы.

Далее баллы будут присваиваться в зависимости от объема поставленных товаров, подтвержденного документально, определяется по формуле:

$$НЦБ_i = КЗ \times 100 \times (K_i / K_{max});$$

где:

КЗ - коэффициент значимости показателя;

K_i - предложение участника закупки, заявка (предложение) которого оценивается;

K_{max} - максимальное предложение из предложений по критерию оценки, сделанных участниками закупки, предельное значение составляет четыреста миллионов рублей;

Рейтинг предложения по критерию оценки «Квалификация участника закупки» по показателю «Наличие опыта выполнения аналогичных предмету закупки работ (услуг), поставки товаров» равен оценке в баллах, полученной участником закупки по результатам оценки по показателю оценки с учетом коэффициента значимости показателя.

Показатель «Качество работ, услуг»

Оцениваются предложения, направленные на повышение качества выполнения работ (оказания услуг), дополняющие Техническое задание, входящее в состав Конкурсной документации, по следующим направлениям:

Таблица 1

1. Выполняемые Поставщиком работы по пусконаладке и инструктажа ответственных лиц за эксплуатацию поставленного товара	0 – 100 балл
Предложение 1. Представлен порядок выполнения работ по пусконаладке товара, предлагаемого к поставке участником, с повышенными требованиями в области безопасности. Данное предложение должно включать в себя следующие составляющие компоненты: - порядок выполнения всего состава пусконаладочных работ, включающего последовательное описание каждой выполняемой задачи; - пример графика проведения пусконаладочных работ; - приложение копии действующей лицензии, выданной Центром по лицензированию, сертификации и защите государственной тайны ФСБ России или Федеральной службой по техническому и экспортному контролю в области технической защиты информации.	15 баллов
Предложение 2. Представлен порядок инструктажа ответственных лиц за эксплуатацию поставленного товара, предлагаемого к поставке участником. Данное предложение должно включать в себя следующие составляющие компоненты: - учебные материалы для инструктажа, включающие: презентация всех функций поставляемого Товара, настройка и персонализация поставляемого Товара; - пример графика проведения инструктажа.	0 баллов
- отсутствие указанных предложений по данному разделу; - предоставление частичных предложений, в которых отсутствует один или несколько составляющих компонентов (в случае, если предложение по условию должно состоять из нескольких, связанных между собой компонентов); - полное или частичное изложение, либо дословное копирование всех Технических требований, либо их отдельных частей или условий, без указанных выше дополнительных предложений. В случае если в данном разделе указано несколько предложений, оценка производится по каждому указанному в данном разделе предложению отдельно, независимо от наличия или отсутствия в заявке Участника остальных предложений.	

Предложения подаются по форме Предложения о качестве услуг (Приложение №1 к техническому предложению).

Непредоставление в составе заявки участника конкурса документов, предусмотренных настоящими критериями, не является основанием для отказа в допуске к участию в открытом конкурсе. При оценке заявок по критериям

комиссией будут учитываться предложения, представленные участником закупки в составе заявки на участие в открытом конкурсе. Предоставление иных документов и сведений, не установленных порядком оценки заявок участников, не требуется.

Порядок оценки:

Порядок начисления баллов:

Комиссия оценивает предложения участников в соответствии со шкалой оценки, установленной в Таблице 1. Количество баллов, присваиваемых заявке, определяется как сумма баллов, присвоенных каждому предложению участника, соответствующему указанным в Таблице 1 условиям.

Большее значение суммы баллов соответствует лучшим условиям исполнения договора.

Оценка в 0 баллов по показателю будет присвоена заявке, в которой:

- документ Предложение по показателю «Качество работ, качество услуг», соответствующий установленным в данном критерии требованиям, не представлен;
- в представленном документе Предложение по показателю «Качество работ, качество услуг», предложения, указанные в Таблице 1, отсутствуют либо ни одно предложение не представлено полностью (отсутствует один или несколько составляющих компонентов в случае, если такое предложение по условию должно состоять из нескольких, связанных между собой составляющих компонентов);
- в качестве предложения участника представлен документ полностью или частично излагающий либо дословно копирующий Технические требования, либо их отдельные части или условия, содержащий или не содержащий предложения, предлагаемые участником, в то время как документ Предложение по показателю «Качество работ, качество услуг», соответствующий установленным в данном критерии требованиям, в составе заявки участника отсутствует;
- участником предложено исполнить контракт в соответствии с Техническими требованиями, и ни одно из указанных в Таблице 1 предложений не представлено
- предложение участника противоречит требованиям Технического задания или требованиям действующего законодательства.

Рейтинг предложения по критерию оценки «Качественные, функциональные и экологические характеристики товаров, работ, услуг» равен оценке в баллах, полученной участником закупки по результатам оценки по показателю оценки с учетом коэффициента значимости критерия.

Комиссией установлено, что Заявителем в составе заявки в качестве подтверждения опыта участника было представлено 7 договоров на общую сумму 48 571 613,15 рублей. По результатам рассмотрения Заказчиком были приняты к оценке все договоры.

Заказчиком по показателю «Наличие опыта выполнения аналогичных предмету закупки работ (услуг), поставки товаров» производился расчет с учетом полного документального подтверждения опыта Заявителя на сумму 48 571 613,15 рублей и максимального предложения другого участника закупки на сумму 490 709 831,54 рублей: $0,1 * 100 * (48\,571\,613,15 / 490\,709\,831,54) = 0,99$ балла.

Таким образом, Заказчиком был произведен расчет баллов по показателю «Наличие опыта выполнения аналогичных предмету закупки работ (услуг), поставки товаров» на основании представленных предложений участников в соответствии с установленными требованиями Закупочной документации.

Кроме того, Заказчиком были засчитаны все договоры, представленные Заявителем в составе заявки.

В связи с чем, Комиссия приходит к выводу о том, что оценка заявки Заявителя по показателю «Наличие опыта выполнения аналогичных предмету закупки работ (услуг), поставки товаров» была Заказчиком осуществлена правомерно и в соответствии с требованиями Закупочной документации.

В части довода Заявителя о неправомерной оценке заявки по показателю «Качество работ, услуг» Комиссией установлено следующее.

В качестве подтверждения качества выполнения работ (услуг) Заявителем в составе заявки были представлены следующие предложения о качестве работ услуг:

№ п/п	Наименование предложения	Предложение участника закупки	Примечания
1.	Порядок выполнения работ по пусконаладке товара, предлагаемого к поставке участником, с повышенными требованиями в области безопасности.	пусконаладка товара	85 баллов

2.	Порядок инструктажа ответственных лиц за эксплуатацию поставленного товара, предлагаемого к поставке участником	инструктаж ответственных лиц за эксплуатацию поставленного товара	15 баллов

В ходе изучения представленных Заявителем в составе заявки сведений Комиссией установлено следующее:

По Предложению № 1 отсутствовали следующие направления:

- порядок выполнения всего состава пусконаладочных работ, включающего последовательное описание каждой выполняемой задачи;
- пример графика проведения пусконаладочных работ;
- приложение копии действующей лицензии, выданной Центром по лицензированию, сертификации и защите государственной тайны ФСБ России или Федеральной службой по техническому и экспортному контролю в области технической защиты информации.

По Предложению № 2 отсутствовали следующие направления:

- учебные материалы для инструктажа, включающие: презентация всех функций поставляемого Товара, настройка и персонализация поставляемого Товара;
- пример графика проведения инструктажа.

Таким образом, учитывая, что в составе заявки Заявителя не были представлены предложения по выполнению поставщиком работ по пусконаладке и инструктажа ответственных лиц за эксплуатацию поставленного товара в соответствии с требованиями Закупочной документации, Заявителю по результатам оценки заявки по показателю «Качество работ, услуг» было присвоено 0 баллов.

В связи с чем, оценка заявки Заявителя по показателю «Качество работ, услуг» была Заказчиком осуществлена правомерно и в соответствии с требованиями Закупочной документации.

Исходя из вышеизложенного, с учетом фактических обстоятельств дела, Комиссия признает жалобу Заявителя необоснованной, поскольку Заказчик оценивал документы, представленные в составе заявки такого участника на соответствие требованиям, установленным в документации.

Комиссия также отмечает, что Заявитель конклюдентно согласился (п. 1 ст. 8 ГК РФ) на все условия документации в момент подачи им заявки на участие в Закупке, а равно принял на себя риски по отклонению заявки в случае несоблюдения таких условий. В этой связи у Комиссии отсутствуют правовые основания к выявлению в действиях Заказчика нарушения требований действующего законодательства о закупках, поскольку последний действовал в соответствии с требованиями собственной документации, которая не была оспорена Заявителем ни в административном, ни в судебном порядке.

Заявитель как податель жалобы в антимонопольный орган и лицо, участвующее в деле, обязан вместе с жалобой представить соответствующие его позиции доказательств, 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 оценки заявки Заявителя, в части обжалования Документации — оставить жалобу без рассмотрения.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Эльф компьютерные системы» (ИНН: 7839104229; ОГРН: 1187847188671) на действия Московского Фонда реновации жилой застройки (ИНН: 7703434808; ОГРН: 1177700018319) при проведении Закупки необоснованной, в части оспаривания положений Закупочной документации оставить жалобу без рассмотрения.
2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 17.05.2022№ НП/26078/22.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его выдачи.