

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-1683/2023

о нарушении процедуры торгов и порядка заключения договоров

13.02.2023

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 при участии посредством видеоконференцсвязи представителей ГБУ «Жилищник района Тверской», в отсутствие представителей ООО «ССГ», извещенных надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 07.02.2023 № НП/5556/23, рассмотрев жалобу ООО «ССГ» (далее - Заявитель) на действия ГБУ «Жилищник района Тверской» (далее — Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора по выполнению работ по капитальному ремонту общего имущества многоквартирных жилых домов (реестровый № 32312047348) (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. Рассмотрение жалобы проводилось в дистанционном режиме посредством видеоконференцсвязи. Инструкция по подключению и использованию системы TrueConf размещена на официальном сайте Московского УФАС России по ссылке: <https://moscow.fas.gov.ru/page/17962>. Заявлений о невозможности подключения к сеансу в назначенное время, а также возражений относительно рассмотрения жалобы посредством видеоконференцсвязи от Заявителя, которому направлялось уведомление о принятии жалобы к рассмотрению, в Управление не поступало. Таким образом, учитывая, что указанное лицо надлежащим образом извещено о дате, времени и способе рассмотрения жалобы заблаговременно, Комиссия Московского УФАС считает возможным провести дистанционное рассмотрение жалобы в отсутствие представителей Заявителя. Согласно части 16 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, рассмотрение жалобы по существу осуществляется комиссией антимонопольного органа. Неявка лиц, надлежащим образом уведомленных (уведомленных посредством направления антимонопольным органом уведомления, предусмотренного частью 11 настоящей статьи) о времени и месте рассмотрения жалобы по существу, не является препятствием для такого рассмотрения. 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 своей заявки по критерию «Квалификация участника закупки», а именно комиссией Заказчика не были приняты к оценке представленные в составе заявки договоры в качестве подтверждения опыта. Также в своих дополнениях к жалобе Заявитель указывает, что итоговый протокол от 02.02.2023 не содержит сведений по результатам оценки каждого подкритерия и обоснования принятого решения. Представитель Заказчика с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения и материалы. Комиссия, изучив представленные в материалы дела документы и сведения, установила следующее. 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 пунктам 13, 14 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке. Комиссией установлено, что

20.01.2023 Заказчик на сайте электронной торговой площадки АО «АГЗРТ», 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, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора по выполнению работ по капитальному ремонту общего имущества многоквартирных жилых домов (реестровый № 32312047348) (далее – конкурс, процедура). Согласно итоговому протоколу от 02.02.2023 №32312047348 по результатам рассмотрения и оценки заявок Заявителю по критерию «Квалификация участника закупки» начислено 0 баллов.

Также Комиссией установлено, что итоговый протокол от 02.02.2023 №32312047348 отменен Заказчиком 06.02.2023 и размещен новый итоговый протокол №32312047348 от 07.02.2023, в котором Заявителю по критерию «Квалификация участника закупки» присвоено 4,18 баллов. Так, пунктом 2 порядка оценки заявок Закупочной документации установлены нестоимостные критерии оценки, а именно: «Квалификация участников закупки, в том числе наличие финансовых ресурсов; обеспеченность кадровыми ресурсами (количество и (или) квалификация); наличие на праве собственности или ином праве оборудования и других материальных ресурсов; опыт выполнения аналогичных предмету закупки работ (услуг), поставки товаров» Значимость: 40 % (коэффициент значимости критерия 0.4) Содержание: При оценке заявок по настоящему критерию оцениваются сведения участников закупки по следующему показателю: «Опыт участника по успешному выполнению работ сопоставимого характера» Порядок оценки: При оценке заявок по данному критерию лучшим условием исполнения договора по указанному критерию признается предложение участника конкурса, набравшего наибольшее количество баллов по данному критерию (максимальное кол-во баллов - 100). Сумма величин значимости показателей критерия оценки должна составлять 100 процентов. Показатели критерия: Опыт участника по успешному выполнению работ сопоставимого характера Коэффициент значимости (КЗ) = 1 Максимальная оценка по показателю – 100.0 баллов. Содержание: Оцениваются сведения об объемах исполненных участником контрактов (договоров) сопоставимого характера (оценивается суммарная стоимость выполненных участником работ сопоставимого характера, исчисляемая в рублях). Под работами сопоставимого характера понимаются работы по капитальному ремонту, строительству, реконструкции объекта капитального строительства. К оценке принимаются исключительно исполненные участником закупки с учетом правопреемства (в случае наличия в заявке подтверждающего документа) контракты (договоры), при исполнении которых, участником исполнены требования об уплате неустоек (штрафов, пеней) (в случае начисления неустоек (штрафов, пеней) и наличия в заявке подтверждающего документа об их уплате). Сведения о наличии опыта участника должны подтверждаться копиями государственных контрактов (с актами выполненных работ), заключенных в соответствии с Федеральным законом от 05.04.2013 № 44-ФЗ, гражданско-правовых договоров (с актами выполненных работ), заключенных в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ и/или в соответствии с постановлением Правительства РФ от 01.07.2016 № 615, содержащих сведения о стоимости выполненных работ. Последний акт о приемке выполненных работ, составленный при исполнении контракта (договора), должен быть подписан не ранее чем за 3 года до даты окончания срока подачи заявок на участие в настоящей закупке. В случае, если в качестве подтверждения опыта участником представлен контракт (договор),

предусматривающий выполнение работ по строительству, реконструкции объекта капитального строительства, то, кроме исполненного контракта (договора), участником дополнительно предоставляются акт приемки объекта капитального строительства, а также акт выполненных работ, подтверждающий цену выполненных работ, если акт приемки объекта капитального строительства не содержит цену выполненных работ, и разрешение на ввод объекта капитального строительства в эксплуатацию (за исключением случаев, при которых такое разрешение не выдается в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности). В случае, если участником закупки является застройщик, и в качестве подтверждения опыта представляется контракт (договор), предусматривающий выполнение работ по строительству, реконструкции объекта капитального строительства, то, кроме исполненного контракта (договора), участником дополнительно предоставляются: раздел 11 "Смета на строительство объектов капитального строительства" проектной документации и разрешение на ввод объекта капитального строительства в эксплуатацию.

Копии указанных документов должны быть представлены в полном объеме со всеми приложениями, соглашениями и дополнениями, являющимися их неотъемлемой частью (должны быть представлены все страницы контрактов (договоров) и актов выполненных работ). При этом представленные документы должны быть в виде неповторяющихся, полночитаемых копий, на которых видны необходимые сведения, подписи и печати. Представленные участником закупки контракты (договоры), исполнение которых не подтверждено документально, не учитываются при оценке. В случае если контракты (договоры) заключены в электронной форме по результатам проведенных закупок в соответствии с Федеральным законом от 05.05.2013 № 44-ФЗ, 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 выполнения аналогичных предмету закупки работ (услуг), поставки товаров», содержащей данные о реестровом номере закупки, о номере контракта, дате заключения, предмете, сумме контракта, сумме исполненных обязательств и дате исполнения контракта. В случае если контракты (договоры) заключены в электронной форме по результатам проведенных закупок в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ и/или постановлением Правительства РФ от 01.07.2016 № 615, кроме информации, представленной в форме «Сводные сведения о наличии опыта выполнения аналогичных предмету закупки работ (услуг), поставки товаров», опыт дополнительно подтверждается предоставлением участником копий актов сдачи-приемки выполненных работ, подтверждающих приемку выполненных работ и содержащих сведения о стоимости выполненных работ (акт приемки объекта капитального строительства, а также акт выполненных работ, подтверждающий цену выполненных работ, если акт приемки объекта капитального строительства не содержит цену выполненных работ, и разрешение на ввод объекта капитального строительства в эксплуатацию (за исключением случаев, при которых такое разрешение не выдается в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности) или раздел 12 "Смета на строительство объектов капитального строительства" проектной документации и разрешение на ввод объекта капитального строительства в эксплуатацию). Рекомендуемая форма «Сводные сведения о

наличии опыта выполнения аналогичных предмету закупки работ (услуг), поставки товаров» приведена в Приложении к настоящим Критериям оценки заявок участников закупки. Непредставление в составе второй части заявки на участие в конкурсе документов, подтверждающих опыт участника по выполнению работ сопоставимого характера, не является основанием для отказа в допуске к участию в конкурсе, однако при оценке по настоящему показателю учитываются только те сведения, заявленные участниками закупки, которые подтверждены документально в составе второй части заявки на участие в конкурсе в соответствии с настоящим порядком оценки. Заказчик, уполномоченный орган вправе запросить у соответствующих органов и организаций информацию по исполнению участником контрактов (договоров).

Комиссией установлено, Заявителем в составе заявки в качестве подтверждения опыта выполнения аналогичных работ было представлено 7 договоров на общую сумму 43 150 386, 14 рублей. Комиссия Управления исследовав и проанализировав договоры, представленные Заявителем для подтверждения опыта по критерию «Опыт участника по успешной поставке товара, выполнению работ, оказанию услуг сопоставимого характера и объема», установила, что представленные Заявителем 7 договоров являются договорами гражданско - правового характера, в которых Заявитель выступает в качестве субподрядчика. В свою очередь, согласно требованиям, установленным документацией к оценке принимаются исключительно государственные контракты, заключенные в соответствии с Федеральным законом от 05.04.2013 № 44-ФЗ, гражданско-правовые договоры, заключенные в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ и/или в соответствии с постановлением Правительства РФ от 01.07.2016 № 615. При этом, Закупочная документация не содержит оговорок о возможности представления в качестве подтверждения опыта договоров субподряда. Договоры, представленные Заявителем не заключены с последним по результатам конкурентных процедур, проведенных в соответствии с Законом о контрактной системе, Законом о закупках и/или постановлением Правительства РФ от 01.07.2016 615. Таким образом, в данном случае у Заказчика отсутствовали основания для принятия к оценке представленных Заявителем в качестве подтверждения опыта выполнения аналогичных работ договоров, поскольку представленные договоры не соответствовали критерию оценки, в связи с чем, Заказчиком правомерно присвоено «0» баллов. В связи с чем, оценка заявки Заявителя по показателю «Квалификация участника закупки», отраженная в итоговом протоколе от 02.02.2023, осуществлена Заказчиком правомерно и в соответствии с требованиями Закупочной документации. Доказательств соответствия не принятых к оценке 7 договоров требованиям документации, Заявителем не представлено. Исходя из вышеизложенного, с учетом фактических обстоятельств дела, Комиссия признает жалобу Заявителя необоснованной. Вместе с тем Комиссия считает необходимым отметить, что в ЕИС размещен итоговый протокол от 07.02.2023, в соответствии с которым по критерию «Квалификация участника закупки» Заявителю присвоено 4, 18 баллов. При этом, как было указано ранее у Заказчика не имелось правовых оснований для начисления Заявителю баллов по показателю «Квалификация участника закупки» ввиду несоответствия договоров требованиям, установленным критерием. Однако, поскольку доводы жалобы сводятся к несогласию с результатами оценки заявки, отраженной в итоговом протоколе от 02.20.2023, антимонопольный орган в силу части 13 статьи 3 Закона о закупках ограничен доводами жалобы и лишен возможности правовой оценки итогового протокола от 07.02.2023. В части довода

Заявителя об оспаривании содержания итогового протокола от 02.02.2023, Комиссия отмечает следующее. Согласно части 14 статьи 3.2 Закона о закупках протокол, составленный по итогам конкурентной закупки (далее - итоговый протокол), должен содержать следующие сведения:

1) дата подписания протокола; 2) количество поданных заявок на участие в закупке, а также дата и время регистрации каждой такой заявки; 3) утратил силу с 1 июля 2018 года. - Федеральный закон от 29.06.2018 N 174-ФЗ; 4) порядковые номера заявок на участие в закупке, окончательных предложений участников закупки в порядке уменьшения степени выгодности содержащихся в них условий исполнения договора, включая информацию о ценовых предложениях и (или) дополнительных ценовых предложениях участников закупки. Заявке на участие в закупке, окончательному предложению, в которых содержатся лучшие условия исполнения договора, присваивается первый номер. В случае, если в нескольких заявках на участие в закупке, окончательных предложениях содержатся одинаковые условия исполнения договора, меньший порядковый номер присваивается заявке на участие в закупке, окончательному предложению, которые поступили ранее других заявок на участие в закупке, окончательных предложений, содержащих такие же условия; 5) результаты рассмотрения заявок на участие в закупке, окончательных предложений (если документацией о закупке, извещением об осуществлении закупки на последнем этапе проведения закупки предусмотрены рассмотрение таких заявок, окончательных предложений и возможность их отклонения) с указанием в том числе: а) количества заявок на участие в закупке, окончательных предложений, которые отклонены; б) оснований отклонения каждой заявки на участие в закупке, каждого окончательного предложения с указанием положений документации о закупке, извещения о проведении запроса котировок, которым не соответствуют такие заявка, окончательное предложение; б) результаты оценки заявок на участие в закупке, окончательных предложений (если документацией о закупке на последнем этапе ее проведения предусмотрена оценка заявок, окончательных предложений) с указанием решения комиссии по осуществлению закупок о присвоении каждой такой заявке, каждому окончательному предложению значения по каждому из предусмотренных критериев оценки таких заявок (в случае, если этапом закупки предусмотрена оценка таких заявок); 7) причины, по которым закупка признана несостоявшейся, в случае признания ее таковой; 8) иные сведения в случае, если необходимость их указания в протоколе предусмотрена положением о закупке. Системный анализ правовых норм показывает, что обязанность публикации оснований и причин установлена исключительно к решениям, указанным в подпункте «б» пункта 5 части 14 статьи 3.2 Закона о закупках и пункте 7 части 14 статьи 3.2 Закона о закупках. Закон о закупках не устанавливает обязанность заказчиков отражать в протоколе детальное обоснование оснований и причин присвоения баллов, с описанием хода соответствующих расчетов. В силу пункта 6 части 14 статьи 3.2 Закона о закупках в протоколе отражается результат оценки - количество присвоенных баллов по каждому критерию. Учитывая изложенное, антимонопольный орган вправе требовать наличия в протоколах только тех сведений, которые определены в самом Законе о закупках и Положением о закупке конкретного заказчика. Комиссией установлено, что итоговый протокол от 02.02.2023 содержит результаты оценки заявок на участие в закупке с указанием итогового решения комиссии по осуществлению закупок о соответствии таких заявок требованиям документации о закупке, а также о присвоении таким заявкам значения по каждому из предусмотренных критериев оценки таких заявок. Закон о

закупках не содержит прямых указаний о необходимости включения в итоговый протокол абсолютно всей информации, детально раскрывающей причины начисления того или иного количества баллов поданным заявкам (если оценка и сопоставление таких заявок осуществляются на основании присвоения баллов), в том числе основания принятия/непринятия к оценке того или иного договора. Кроме того, в российской правовой системе действует принцип приоритета специальных норм над общими. Пункт 1 части 1 статьи 3 Закона о закупках является общей нормой закона, которая устанавливает принципы осуществления закупки товаров, работ, услуг, но детально не раскрывает их содержание. При этом существует специальная норма закона - часть 14 статьи 3.2 Закона о закупках, которая регулирует порядок осуществления закупки и устанавливает перечень сведений, обязательных для указания в протоколе рассмотрения заявок по конкурентным закупкам. В настоящем случае критерий оценки «Квалификация участников закупки, в том числе наличие у них финансовых ресурсов, оборудования и других материальных ресурсов, принадлежащих им на праве собственности или на ином законном основании, опыта работы, связанного с предметом контракта, и деловой репутации, специалистов и иных работников определенного уровня квалификации» не содержит в себе отдельных подкритериев. В рамках данного критерия оценивается подтверждение опыта работы участника закупки по оказанию услуг сопоставимого характера и объема, квалификации участника закупки. Таким образом, итоговый протокол от 02.02.2023 содержит информацию по результатам оценки заявок участников в соответствии с установленным Закупочной документацией порядком оценки и не нарушает требования, установленные частью 14 статьи 3.2 Закона о закупках. При этом, Заявитель на заседание Комиссии не явился. Действительных доказательств нарушения своих прав и ограничения конкуренции, Заявителем не представлено, а Комиссией не установлено. В связи с чем, довод Заявителя, изложенный в дополнениях к жалобе об отсутствии в итоговом протоколе сведений по результатам оценки каждого подкритерия и обоснования принятого решения не находит своего подтверждения и признается Комиссией необоснованным. В свою очередь, 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). На основании изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1

Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ССГ» (ИНН: 9703089810, ОГРН: 1227700303930) на действия ГБУ «Жилищник района Тверской» (ИНН: 7707807190; ОГРН: 1137746552877) при проведении Закупки необоснованной. 2. Снять ограничения, наложенное письмом Московского УФАС России от от 07.02.2023 № НП/5556/23.

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