

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-7440/2024 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

10.06.2024

г. Москва

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

рассмотрев жалобу ООО «ПДС Инвест» (далее — Заявитель) на действия ФКП «Росгосцирк» (далее — Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на выполнение работ по текущему ремонту гостиничных номеров для нужд филиала ФКП «Росгосцирк» «Гостиница Арена» (реестровый № 32413518674, 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; акты и (или) действия (бездействие) уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, могут быть обжалованы юридическим лицом или индивидуальным

предпринимателем, права или законные интересы которых, по их мнению, нарушены при осуществлении мероприятий по реализации проекта по строительству объекта капитального строительства либо при предъявлении требования осуществить мероприятия по реализации проекта по строительству объекта капитального строительства, не предусмотренные статьей 5.2 Градостроительного кодекса Российской Федерации, и (или) получить документы, сведения, материалы, согласования, не включенные в предусмотренный законодательством Российской Федерации о градостроительной деятельности реестр документов, сведений, материалов, согласований, необходимых для реализации проекта по строительству объекта капитального строительства (далее в настоящей статье - заявитель).

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.

Заявитель не согласен с оценкой своей заявки по критерию «Квалификация участника».

Как указывает Заявитель, им подана заявка на участие в Закупке в составе коллективного участника, в связи с чем, по мнению Заявителя, при оценке его заявки по обжалуемому критерию Заказчику надлежало учитывать договоры на выполнение аналогичных работ всех членов коллективного участника.

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

На заседании Комиссии Заказчик пояснил, что при оценке коллективной заявки Заявителя по критерию «Квалификация участника» им учитывались только договоры, представленные лидером коллективного участника, а именно ООО «ПДС Инвест».

Как пояснил Заказчик, им применен указанный порядок оценки коллективной заявки по критерию «Квалификация участника» во исполнение предписания Московского УФАС России по делу № 077/07/00-7440/2024, в котором комиссия антимонопольного органа указала, что при проведении закупочных процедур среди субъектов малого и среднего предпринимательства не предусмотрено участие коллективных заявок.

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.

Согласно части 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 соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках Заказчик при осуществлении закупочной процедуры должен руководствоваться принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

В своей деятельности Заказчик также руководствуется Положением о закупке товаров, работ, услуг ФКП «Росгосцирк», утвержденным приказом Министерства культуры Российской Федерации от 06.02.2024 № 200/п (далее — Положение).

Как следует из материалов дела 17.04.2024 Заказчик на сайте ООО «РТС-тендер», а также на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (<http://zakupki.gov.ru>) (далее – ЕИС) разместил информацию о проведении Закупки.

Начальная (максимальная) цена договора: 18 779 027,63 рублей.

Дата начала срока подачи заявок: 17.04.2024.

Дата и время окончания срока подачи заявок: 25.04.2024 в 09:00.

Дата подведения итогов: 27.04.2024.

В соответствии с пунктом 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

В соответствии с частью 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.

Согласно протоколу подведения итогов от 24.05.2024 № 32413518674-6 Заявителю по критерию «Квалификация участника» присвоено 1,78 баллов.

Согласно пункту 13 Информационной карты критерии оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе в электронной форме, порядок оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе в электронной форме установлены в соответствии с Приложением № 4 к настоящей документации.

В соответствии с Приложением № 4 к документации:

			<p>Определение рейтинга по критерию «Квалификация участника»:</p> <p>Значимость критерия составляет 60 % (коэффициент значимости критерия – 0,6).</p> <p>В рамках данного критерия оценке подлежит опыт участника закупки по выполнению работ сопоставимого характера.</p> <p>Под сопоставимым характером понимается выполнение работ по текущему и/или капитальному ремонту, строительству (реконструкции) зданий и сооружений.</p> <p>Стоимость каждого исполненного контракта/договора должна составлять не менее 20 % от начальной (максимальной) цены договора, указанной в Информационной карте электронного конкурса.</p> <p>К оценке принимаются исполненные участником закупки с учетом правопреемства (в случае наличия в заявке подтверждающего документа) гражданско-правовые договоры, в том числе заключенные и исполненные в соответствии с Федеральным законом от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» от 18.07.2011 № 223-ФЗ.</p> <p>К оценке принимаются исполненные контракты/договоры, при исполнении которых подрядчиком (исполнителем) исполнены требования об уплате неустоек (штрафов, пеней) (в случае начисления неустоек).</p> <p>Последний акт, составленный при исполнении контракта/договора,</p>
--	--	--	---

предоставляемого в качестве подтверждения опыта, должен быть подписан не ранее чем **за 5 лет** до даты окончания срока подачи заявок.

В качестве подтверждения опыта участника закупки в составе заявки должны быть представлены:

- копия (копии) исполненного контракта/договора по выполнению работ сопоставимого характера и объема;

- копии акта(ов) сдачи-приемки выполненных работ, подтверждающего(их) надлежащее исполнение обязательств по вышеуказанному контракту /договору в полном объеме.

Документы направляются участником закупки в форме электронных документов или в форме электронных образов бумажных документов.

Каждый контракт/договор должен быть исполнен участником закупки в полном объеме в соответствии с условиями, установленными в таком контракте/договоре.

Подтверждением наличия опыта будет считаться предоставление этих документов вместе (копия контракта (договора) + копия акта (актов) сдачи-приемки выполненных работ = наличие 1 опыта).

При этом представленные документы должны быть в виде неповторяющихся, полно читаемых копий, на которых видны необходимые подписи и печати (при наличии).

Оценке не подлежат контракты/договоры, работы по которым продолжаются и/или не выполнены (являются незавершенными).

Сведения об опыте выполнения работ могут быть предоставлены по форме (рекомендуемая форма), установленной в приложении к Приложению № 4 настоящей документации с обязательным приложением копий указанных в данной форме договоров (всех страниц договоров,

2

Квалификация участника

Наличие у участников закупки опыта выполнения работы, связанного с предметом контракта

60

Общая стоимость исполненных участником закупки контрактов/договоров

дополнительных соглашений и приложений к договорам), актов сдачи-приемки выполненных работ к ним, подтверждающих исполнение обязательств по таким договорам. Представленные сведения должны соответствовать представленным копиям контрактов (договоров) и копиям актов.

Порядок оценки:

1. Количество баллов, присуждаемых по данному критерию определяется по формуле:

Где,

ОР – опыт выполнения работ участником закупки по выполнению работ сопоставимого характера, заявка (предложение) которого оценивается;

– общая цена исполненных участником закупки контрактов/договоров, заявка (предложение) которого оценивается;

– наибольшая цена одного исполненного контракта/договора участником закупки, заявка (предложение) которого оценивается.

1. Значимость критерия «общая цена исполненных участником закупки контрактов/договоров»: 30 % (коэффициент значимости – 0,3).

Количество баллов, присуждаемых по показателю «общая цена исполненных участником закупки контрактов/договоров» определяется по формуле: Значимость: 30 % (коэффициент значимости – 0,3):

Где,

– рейтинг, присуждаемый участнику, заявка которого оценивается по критерию «общая цена исполненных участником закупки контрактов/договоров»

– сумма контрактов/договоров участника закупки, заявка (предложение) которого оценивается;

– сумма контрактов/договоров, которая является наибольшей среди заявок, поданных участниками закупки.

1. Значимость критерия «наибольшая цена одного исполненного контракта/договора участником закупки»:

70 % (коэффициент значимости – 0,7).

Количество баллов, присуждаемых по критерию «наибольшая цена одного исполненного контракта/договора участником закупки» определяется по формуле:

Где,

- рейтинг, присуждаемый участнику, заявка которого оценивается по критерию «наибольшая цена одного исполненного контракта/договора»;

– максимальная цена контракта/договора участника закупки, заявка которого оценивается;

- Максимальная цена одного контракта/договора, которая является наибольшей среди контрактов/договоров, поданных всеми участниками закупки.

2) При рассмотрении сведений, подтверждающих соответствие данному критерию, Заказчик оставляет за собой право исключить документы с указанием работ, не соответствующих

				предмету, сроку или сумме закупки, но указанные Участником. В этом случае, при оценке критерия в расчет принимаются данные, принятые Заказчиком.
--	--	--	--	--

Комиссией установлено, что Заявитель является коллективным участником на основании договора о консорциуме от 22.04.2024 б/н в составе ООО «ПДС Инвест», ООО «КДС-3» и ООО «ПромСтройБетон».

В составе заявки Заявителем представлено 12 договоров на сумму 2 126 938 253,43 руб., из которых 2 договора исполнены ООО «ПДС Инвест», 6 договоров - с ООО «КДС-3» и 4 договора - с ООО «ПромСтройБетон».

Комиссией установлено, что при оценке заявки Заявителя учитывались исключительно договоры лидера коллективного участника - ООО «ПДС Инвест», а именно:

- 1) ...
- 2) ...

Договоры остальных членов коллективного участника не учитывались при оценке заявки Заявителя.

Комиссия отмечает, что 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.

В соответствии с частью 16 статьи 3.2 Закона о закупках под конкурсом в целях указанного Федерального закона понимается форма торгов, при которой победителем конкурса признается участник конкурентной закупки, заявка на участие в конкурентной закупке, окончательное предложение которого соответствует требованиям, установленным документацией о конкурентной закупке, и заявка, окончательное предложение которого по результатам сопоставления заявок, окончательных предложений на основании указанных в документации о такой закупке критериев оценки содержит лучшие условия исполнения договора.

В соответствии с частью 6 статьи 3 Закона о закупках Заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке.

Вместе с тем порядок осуществления конкурентной закупки в электронной форме, участниками которой могут быть только субъекты МСП, установлен статьей 3.4 Закона о закупках.

Согласно письму Минфина России от 16.03.2023 № 24-07-08/22356 «О рассмотрении обращения» проведение конкурентной закупки с участием субъектов МСП не предполагает коллективного участия в закупке таких субъектов.

В соответствии с частью 5 статьи 3 Закона о закупках на стороне одного участника закупки могут выступать несколько юридических лиц либо несколько физических лиц, в том числе несколько индивидуальных предпринимателей.

При этом статьей 3.4 Закона о закупках установлены особенности осуществления конкурентной закупки в электронной форме, участниками которой с учетом особенностей, установленных Правительством Российской Федерации в соответствии с пунктом 2 части 8 статьи 3 Закона о закупках, могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства (далее соответственно - конкурентная закупка с участием субъектов МСП, субъекты МСП).

Частью 19.1 статьи 3.4 Закона о закупках определен перечень информации и документов, обязанность представления которых заказчик вправе установить в документации о конкурентной закупке с участием субъектов МСП.

Вместе с тем статья 3.4 Закона о закупках не содержит положений о возможности участия в конкурентной закупке с участием субъектов МСП несколько юридических лиц или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки.

Таким образом, проведение конкурентной закупки с участием субъектов МСП не предполагает коллективное участие субъектов МСП в такой закупке.

Дополнительно Комиссия отмечает, что при расчете годового объема закупок у субъектов МСП учитываются договоры, в том числе заключенные заказчиками с субъектами МСП по результатам закупок, предусмотренных подпунктом «а» пункта 4 положения, утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 11.12.2014 № 1352, участниками которых являются любые лица, указанные в части 5 статьи 3 Закона о закупках, в том числе субъекты МСП.

При этом для отнесения группы лиц к категории субъектов МСП каждый из участников такой группы должен соответствовать требованиям к таким субъектам, установленным статьей 4 Федерального закона от 24.07.2007 № 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации».

Кроме того, в соответствии с письмом ФАС России от 22.06.2023 №28/48914/23 по вопросу допустимости коллективного участия при проведении закупки, осуществляемой в соответствии со статьей 3.4. Закона о закупках антимонопольный орган поддерживает позицию, изложенную в письме Минфина от 16.03.2023 № 24-07-08/22356.

В силу пунктов 13, 14 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке.

При этом Комиссия установила, что в документации не установлен порядок оценки коллективной заявки.

В силу изложенного, Комиссия указывает, что Заказчик имел право оценить только документы, подтверждающие опыт, относящиеся к Заявителю лично.

При таких обстоятельствах Комиссия приходит к выводу, что действия Заказчика по оценке заявки Заявителя по критерию «Квалификация участника» соответствуют

требованиям Закона о закупках.

Также Комиссия отмечает, что при оценке заявок участников в рамках обжалуемой Закупки Заказчик руководствовался решением и предписанием Московского УФАС России по делу № 077/07/00-7440/2024.

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 действующего законодательства Российской Федерации в сфере закупок, 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 жалобы Заявителя.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ПДС Инвест» (ИНН: 5040174683; ОГРН: 1215000084210) на действия ФПК «Росгосцирк» (ИНН: 7702060003; ОГРН: 1027739272527) при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 04.06.2024 № ЕИ/22031/24.

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