

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-11511/2022 о нарушении
процедуры торгов и порядка заключения договоров

02.08.2022 г. Москва

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

<...>

при участии посредством видеоконференцсвязи ФГАУ МО РФ «ЦСКА»,

в отсутствие ООО «Авангард» (извещено надлежащим образом письмом
Московского УФАС России от 01.08.2022 № НП/39804/22),

рассмотрев жалобу ООО «Авангард» (далее также — Заявитель, Общество) на
действия ФГАУ МО РФ «ЦСКА» (далее также — 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 комплексному техническому обслуживанию, эксплуатации спортивных
объектов, административных зданий и казарменно-жилищного фонда ФАУ МО РФ
ЦСКА г. Москва (реестровый № 32211493098, далее — Закупка, Конкурс),

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.

По мнению Заявителя, нарушение его прав и законных интересов со стороны
Заказчика выразилось в ненадлежащем формировании Закупочной документации
и несоблюдении установленного порядка оценки заявок.

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.

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, а также возражений относительно рассмотрения жалобы посредством видеоконференцсвязи от лиц, которым направлялось уведомление о принятии жалобы к рассмотрению (Заявителем, Заказчиком, Организатором торгов), в Управление не поступало.

Таким образом, учитывая, что указанные лица надлежащим образом извещены о способе рассмотрения жалобы заблаговременно, Комиссия Московского УФАС считает возможным провести дистанционное рассмотрение жалобы в отсутствие Заявителя.

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, оператора электронной площадки, закупочной 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» (в редакции, действующей на дату размещения Положения о закупках) (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, закупочной 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 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.

Извещение о проведении Закупки размещено в единой информационной системе в сфере закупок (адрес в сети «Интернет» - www.zakupki.gov.ru) 22.06.2022.

Начальная (максимальная) цена установлена в размере 36 803 534,76 руб.

Как следует из жалобы Заявителя, 13.07.2022 в единой информационной системе и на электронной площадке был размещен Протокол подведения итогов конкурса, из которого следует, что Заявителю присвоено 83,74 баллов, в том числе максимальный балл по показателю «Обеспечение кадровыми ресурсами».

Вместе с тем 15.07.2022 в единой информационной системе и на электронной площадке был размещен проект изменений Протокола подведения итогов конкурса, из которого следует, что Заявителю присвоено 48,74 баллов, по показателю «Обеспечение кадровыми ресурсами» присвоено ноль баллов.

Заявитель с оценкой, приведенной в итоговом протоколе Закупки, размещенном 15.07.2022, не согласился, поскольку представил необходимые документы для получения баллов, а именно:

- Управляющий – 2 сотрудника
- Специалист по техническому обслуживанию автоматической пожарной сигнализации – 3 сотрудника
- Специалист по техническому обслуживанию систем вентиляции и кондиционирования воздуха – 5 сотрудников
- Кровельщик – 4 сотрудника
- Плотник – 4 сотрудника
- Электромонтер – 12 сотрудников
- Штукатур-маляр – 3 сотрудника
- Слесарь-сантехник- 9 сотрудников
- Слесарь-ремонтник- 4 сотрудника

Заказчик с доводами жалобы не согласился, считая, что рассмотрение заявки Общества было осуществлено в полном соответствии с требованиями Закупочной документации.

Кроме того, Заявитель высказал сомнения относительно правомерности оценки баллов заявки ООО «ИВС» с присвоением максимального балла, учитывая, что в итоговом протоколе (опубл. От 13.07.2022) по данному показателю участнику был присвоен ноль баллов.

Изучив представленные документы, Комиссия установила следующее.

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

В соответствии с п. 2.3 ПРИЛОЖЕНИЯ № 1 К ИНФОРМАЦИОННОЙ КАРТЕ ОТКРЫТОГО КОНКУРСА В ЭЛЕКТРОННОЙ ФОРМЕ установлен следующий порядок оценки заявок по показателю Обеспечение кадровыми ресурсами:

Коэффициент значимости показателя (КЗ) – 0,5, максимальная оценка по показателю – 100.

Содержание показателя: оценке подлежит обеспечение кадровыми ресурсами, которыми должен обладать участник закупки для выполнения работ, оказания услуг в соответствии с предметом закупки.

Заказчиком будут оцениваться трудовые ресурсы участника закупки, а именно количество основных категорий работников:

№ п/п	Значение показателя	Шкала оценки
	Наличие у участника закупки персонала, который предполагается привлечь для исполнения обязательств:	
	Управляющий – не менее 2 сотрудников	
	Специалист по техническому обслуживанию автоматической пожарной сигнализации – не менее 2 сотрудников	
	Специалист по техническому обслуживанию систем вентиляции и кондиционирования воздуха – не менее 3 сотрудников	
1	Кровельщик – не менее 4 сотрудников	100
	Плотник – не менее 3 сотрудников	
	Электромонтер – не менее 11 сотрудников	
	Штукатур-маляр – не менее 2 сотрудников	
	Слесарь-сантехник- не менее 9 сотрудников	
	Слесарь-ремонтник- не менее 3 сотрудников	
	Наличие у участника закупки персонала, который предполагается привлечь для исполнения обязательств:	
	Управляющий – менее 2 сотрудников	
	Специалист по техническому обслуживанию автоматической пожарной сигнализации – менее 2 сотрудников	

Специалист по техническому обслуживанию систем вентиляции и кондиционирования воздуха – менее 3 сотрудников

2 Кровельщик – менее 4 сотрудников

0

Плотник – менее 3 сотрудников

Электромонтер – менее 11 сотрудников

Штукатур-маляр – менее 2 сотрудников

Слесарь-сантехник- менее 9 сотрудников

Слесарь-ремонтник- менее 3 сотрудников

Сведения предоставляются в соответствии с Формой 5, приведенной в части IV «ОБРАЗЦЫ ФОРМ И ДОКУМЕНТОВ ДЛЯ ЗАПОЛНЕНИЯ УЧАСТНИКАМИ ЗАКУПКИ».

В качестве документов, подтверждающих обеспечение кадровыми ресурсами:
для управляющего или аналогичная должность*:

- копия документов, подтверждающих наличие высшего образования
- копии документов, подтверждающих трудовые отношения с участником (копии трудовых договоров, приказов о приеме на работу и/или копии трудовых книжек (при наличии))

Для специалиста по техническому обслуживанию автоматической пожарной сигнализации или аналогичная должность*:

- копии документов, подтверждающих трудовые отношения с участником (копии трудовых договоров, приказов о приеме на работу и/или копии трудовых книжек (при наличии))
- копии действующих протоколов и удостоверений по пожарной безопасности или копии журналов противопожарного инструктажа.
- копии действующих протоколов и удостоверений по электробезопасности (группа не ниже 3)

Для специалиста по техническому обслуживанию систем вентиляции и кондиционирования воздуха или аналогичная должность*:

- копии документов, подтверждающих трудовые отношения с участником (копии трудовых договоров, приказов о приеме на работу и/или копии трудовых книжек (при наличии))
- копии действующих протоколов и удостоверений по электробезопасности (группа не ниже 3)

- копии действующих протоколов и удостоверений по пожарной безопасности или копии журналов противопожарного инструктажа.

Для кровельщика или аналогичная должность*:

- копии документов, подтверждающих трудовые отношения с участником (копии трудовых договоров, приказов о приеме на работу и/или копии трудовых книжек (при наличии))

- копии действующих протоколов и удостоверений по безопасности работ на высоте

- копии действующих протоколов и удостоверений по пожарной безопасности или копии журналов противопожарного инструктажа.

Для плотника или аналогичная должность*:

- копии документов, подтверждающих трудовые отношения с участником (копии трудовых договоров, приказов о приеме на работу и/или копии трудовых книжек (при наличии))

Для электромонтеров или аналогичная должность*:

- копии документов, подтверждающих трудовые отношения с участником (копии трудовых договоров, приказов о приеме на работу и/или копии трудовых книжек (при наличии))

- копии действующих протоколов и удостоверений по электробезопасности (группа не ниже 3)

- копии действующих протоколов и удостоверений по пожарной безопасности или копии журналов противопожарного инструктажа.

Для штукатур-маляра или аналогичная должность*:

- копии документов, подтверждающих трудовые отношения с участником (копии трудовых договоров, приказов о приеме на работу и/или копии трудовых книжек (при наличии))

Для слесаря-сантехника или аналогичная должность*:

- копии документов, подтверждающих трудовые отношения с участником (копии трудовых договоров, приказов о приеме на работу и/или копии трудовых книжек (при наличии))

Для слесаря-ремонтника или аналогичная должность*:

- копии документов, подтверждающих трудовые отношения с участником (копии

трудовых договоров, приказов о приеме на работу и/или копии трудовых книжек (при наличии))

*В случае предоставления документов на персонал по аналогичным должностям необходимо предоставить копию должностной инструкции (при наличии) или разъяснительное письмо с указанием трудовых обязанностей специалиста.

Оценка в 0 баллов по показателю присваивается участнику:

- в случае отсутствия в заявке на участие копий, указанных документов;
- в случае предоставления неполного комплекта документов
- в случае несоответствия, представленных в заявке, копий документов и сведений, указанных в форме 5;
- в случае выявления в представленных документах недостоверной информации;

Не предоставление в составе заявки на участие в конкурсе подтверждающих документов не является основанием для отказа в допуске к участию в конкурсе, однако при оценке заявок по данным показателям комиссией будут учитываться только те сведения, заявленные участниками закупки, которые подтверждены документально в составе заявки на участие в конкурсе.

В соответствии с ч. 1 ст. 15 ТК РФ трудовые отношения - отношения, основанные на соглашении между работником и работодателем о личном выполнении работником за плату трудовой функции (работы по должности в соответствии со штатным расписанием, профессии, специальности с указанием квалификации; конкретного вида поручаемой работнику работы) в интересах, под управлением и контролем работодателя, подчинении работника правилам внутреннего трудового распорядка при обеспечении работодателем условий труда, предусмотренных трудовым законодательством и иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права, коллективным договором, соглашениями, локальными нормативными актами, трудовым договором.

Согласно ч. 1 ст. 16 ТК РФ трудовые отношения возникают между работником и работодателем на основании трудового договора, заключаемого ими в соответствии с ТК РФ.

Согласно ч. 1 ст. 68 ТК РФ прием на работу оформляется приказом (распоряжением) работодателя, изданным на основании заключенного трудового договора. Содержание приказа (распоряжения) работодателя должно соответствовать условиям заключенного трудового договора.

При заключении трудового договора с совместителем применяются те же правила, что и при приеме работника на основную работу. Обязательным условием при этом является указание на то, что работа является совместительством (ч. 4 ст. 282 ТК РФ).

При приеме на работу не предъявляют трудовую книжку совместители, у которых она ведется по основному месту работы, а также те, кто впервые принят на работу после 31.12.2020. Это следует из ст. 283 ТК РФ, ч. 8 ст. 2 Федерального закона от 16.12.2019 N 439-ФЗ.

Таким образом для подтверждения факта приёма на работу по совместительству достаточно заключения трудового договора. Для подтверждения факта приёма на работу по основному месту - Трудовой договор и Приказ о приеме на работу (трудовая книжка).

Необходимость представления в отношении сотрудника копии трудовых договоров и копии приказов о приеме на работу и/или копии трудовых книжек следует из установленного порядка оценки и сопоставления заявок. Таким образом, участники для присвоения баллов должны представить либо копии трудовых договоров и копии приказов о приеме на работу, либо копии трудовых договоров и копии трудовых книжек.

В соответствии с частью 6 статьи 3 Закона о закупках 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 со сведениями, содержащимися в заявке ООО «Авангард» в подтверждающих документах, у части персонала предоставленного в составе заявки Заявителя отсутствуют трудовые договоры и/или приказы о приеме на работу участников в отношении заявленных сотрудников в необходимом (минимальном количестве) по каждой из категории (начальник участника, уборщик и т. д.).

В свою очередь, изучив заявку ООО «ИВС» Комиссия установила, что такой участник в составе второй части заявки на участие в Закупке в полном объеме представил документы, необходимые для начисления баллов заявке участника по подкритерию «Обеспечение кадровыми ресурсами» критерия «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 договора, и деловой репутации, специалистов и иных работников определенного уровня квалификации».

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).

Резюмируя вышеизложенное, Комиссия приходит к выводу о необоснованности данного довода жалобы.

Также Заявитель оспаривает положения Закупочной документации, а именно, что в п.8.11 Информационной карты конкурса Заказчик требует заполнение и предоставление в составе заявки различных форм, установленных документацией, которые не предусмотрены ч. 19.1 и 19.2 ст.3.4 Закона о закупках, предоставление выписки из Единого государственного реестра юридических лиц, решение об одобрении или о совершении сделки с заинтересованностью, копию уведомления о возможности применения участником закупки упрощенной системы налогообложения (для участников закупки, применяющих ее) или иной документ, подтверждающий освобождение от уплаты налога на добавленную стоимость, сведения из единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства, ведение которого осуществляется в соответствии с Законом № 209-ФЗ (далее – единый реестр субъектов МСП), содержащих информацию об участнике закупки.

Оценив заявленный довод, Комиссия отмечает, что срок приема заявок был окончен 08.07.2022.

При этом жалоба Заявителя поступила в Московское УФАС России - 25.07.2022.

Таким образом, Заявитель оспаривает положения Документации, с которыми он согласился при подаче заявки в силу статьи 8 Гражданского кодекса Российской Федерации, запросов на разъяснения по оспариваемому вопросу в ходе приема заявок Заказчику не поступало.

Кроме того, участие в Закупке приняли 6 участников, отклоненные заявки отсутствуют.

При этом в соответствии с ФАС России от 23.01.2018 № ИА/3655/18 жалоба на положения документации о Закупке в антимонопольный орган после окончания срока подачи заявок на участие в Закупке подлежит оставлению без рассмотрения.

Также в письме ФАС России от 25.06.2019 № МЕ/53183/19 указано, что жалоба на положения документации о закупке может быть направлена любым лицом в антимонопольный орган до окончания срока подачи заявок на участие в закупке.

Согласно статье 10 ГК РФ, 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). Не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

Кроме того, Заявитель конклюдентно согласился (часть 1 статьи 8 ГК РФ) на все условия Конкурсной документации в момент подачи им заявки на участие в Закупке. В этой связи у Комиссии отсутствуют правовые основания к выявлению в действиях Заказчика нарушения требований действующего законодательства о закупках, поскольку последний действовал в строгом соответствии с требованиями собственной Конкурсной документации, которая не была оспорена Заявителем в административном порядке.

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 Закон 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 участник 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.

Резюмируя изложенное, жалоба Заявителя в части оспаривания положения Закупочной документации оставлена Комиссией без рассмотрения.

Руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Авангард» (ИНН: 7723556025) на действия ФГАУ МО РФ «ЦСКА» (ИНН 7714317863) при проведении Закупки в части оценки заявок необоснованной, в остальной части — оставить без рассмотрения.
2. Снять ограничение на размещение Закупки, наложенные письмом Московского УФАС России от 01.08.2022 № НП/39804/22.

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