

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-225/2023 о нарушении
процедуры торгов и порядка заключения договоров

18.01.2023 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 посредством видеоконференцсвязи представителей АО «НТЦ ФСК
ЕЭС»,

в отсутствие представителей «...», ООО «РТС-Тендер», извещенных надлежащим
образом письмом Московского УФАС России от 11.01.2023 № НП/647/23,

рассмотрев жалобу «...» (далее — Заявитель) на действия АО «НТЦ ФСК ЕЭС»
(далее — Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме, участниками
которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на
право заключения договора на оказание услуг по уборке и благоустройству
имущественного комплекса АО «НТЦ ФСК ЕЭС» (реестровый № 32211989932, далее
— Закупка) (далее — Жалоба),

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, 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, 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.

Часть 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.

Согласно доводам жалобы, нарушение со стороны Заказчика при проведении закупочной процедуры выразилось в ненадлежащем формировании закупочной документации.

1. Заявитель оспаривает требования закупочной документации в части установления подкритериев «Опыт оказания аналогичных услуг» и «Наличие кадровых ресурсов».

2. Также Заявитель оспаривает условие в закупочной документации, согласно которому оценка ценовых предложений участников осуществляется по приведенной цене (без НДС).

3. По мнению Заявителя, Заказчиком неправомерно установлено требование закупочной документации в части наличия подкритерия «Деловая репутация», по которому оценивается наличие сведений об участнике в Реестре добросовестных фасилити-операторов <https://белыйфм.рф/>.

Заказчик представил письменные пояснения, а также пояснил, что 13.01.2023 были внесены изменения в закупочную документацию в части доводов 1 и 3.

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. № 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 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 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.

При проведении Закупки Заказчик руководствовался нормами Закона о закупках и «Единого стандарта закупок АО «НТЦ ФСК ЕЭС» (Положение о закупке), версия 15 от 30.09.2022 (далее – Положение о закупке).

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

Согласно части 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.

Комиссией установлено, что 26.12.2022 на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок <http://zakupki.gov.ru> размещено извещение № 32211989932 о проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на оказание услуг по уборке и благоустройству имущественного комплекса АО «НТЦ ФСК ЕЭС».

В закупочной документации установлены критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, величины их значимости и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке:

Наименование критериев оценки	Весовой коэффициент	
1. Цена заявки (рейтинг по критерию стоимости) R_{si}	0,6	
2. Квалификация и надежность участников закупки R_{ki}	0,40	
2.1. Опыт оказания аналогичных услуг $R_{2.1i}$	0,40	
2.1.1. Количество исполненных договоров в соответствии с п.7.1. ТЗ	C1	0,50
2.1.2. Количество исполненных договоров в соответствии с п.7.2. ТЗ	C2	0,50
$R_{2.1i} = 0,4 (C1 \times 0,5 + C2 \times 0,5)$		
2.2. Наличие кадровых ресурсов $R_{2.2i}$	0,30	
2. Деловая репутация $R_{2.3i}$	0,30	
$R_{ki} = R_{2.1i} + R_{2.2i} + R_{2.3i}$		

1. Относительно довода об установлении требования закупочной документации в части подкритериев «Опыт оказания аналогичных услуг» и «Наличие кадровых ресурсов» Комиссия отмечает следующее.

В закупочной документации установлены нестоимостные критерии оценки:

«Квалификация участников закупки (в том числе наличие у них финансовых ресурсов, наличия на праве собственности или ином законном основании оборудования и других материальных ресурсов, опыта работы, связанного с предметом договора, деловой репутации, кадровых ресурсов определенного уровня квалификации).

Величина значимости критерия: 40 %.

Коэффициент значимости критерия: 0,4.

По подкритерию «Опыт оказания аналогичных услуг за последние 5 лет» оценка производится членами Закупочной комиссии на основании справки об опыте выполнения работ с приложением подтверждающих документов (копий договоров и актов).

Оценивается наличие успешного опыта исполнения участником контрактов (договоров) на оказание услуг сопоставимого характера и объема, заключенных в соответствии с Федеральным законом «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» от 05.04.2013 № 44-ФЗ и/или Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» от 18.07.2011 № 223-ФЗ, за последние пять лет, предшествующие дате окончания подачи заявок на участие в настоящей закупке, с ценой каждого контракта (договора) не менее 40% от начальной (максимальной) цены договора по настоящей закупке (далее – договоры). Под услугами сопоставимого характера и объема понимаются услуги по уборке и благоустройству зданий и прилежащих к ним территорий, обслуживаемая площадь которых по одному договору сопоставима с данными, заявленными в ТЗ к настоящей закупке (п. 7 ТЗ).

Датой исполнения договора считается дата подписания последнего акта приемки услуг или итогового акта приемки услуг, подтверждающих приемку услуг по исполнению договора в полном объеме. Не допускаются к оценке заявок договоры, исполнение по которым на момент подачи заявки на участие в настоящей закупке завершено не полностью.

Под успешным опытом оказания услуг понимается отсутствие претензионной работы заказчика по договору в отношении исполнителя, в т.ч. применение к участнику закупки, являющемуся исполнителем услуг, штрафных санкций, либо неустоек, либо пеней за нарушение сроков или неисполнение, или ненадлежащее исполнение своих обязательств по договорам.

Подтверждающие документы:

- 1) Справка о наличии опыта по форме 5, приведенной в документации закупки.
- 2) Копии договоров с актами оказанных услуг, содержащих сведения о стоимости оказанных услуг.

Копии указанных документов должны быть представлены в полном объеме (должны быть представлены все страницы договоров со всеми приложениями и дополнительными соглашениями, являющимися их неотъемлемой частью, всеми

актами оказанных услуг), в противном случае такие документы не будут учтены при формировании оценки по данному показателю.

Подтверждающие документы предоставляются в форме электронных документов или в форме электронных образов бумажных документов (скан-копии). При этом все представленные документы должны быть в виде неповторяющихся, полночитаемых документов, на которых видны необходимые сведения, позволяющие идентифицировать документ, а также определить подписи и печати (при наличии) обеих сторон. Электронные документы (в случае их предоставления) должны содержать электронные цифровые подписи обеих сторон.

В случае несоответствия сумм, указанных в исполненных договорах и отчетных документах (актах оказанных услуг) к таким договорам, будут учитываться суммы, указанные в отчетных документах.

Заказчик вправе запросить у соответствующих органов и организаций подтверждение достоверности информации, предоставленной участником закупки.

Представленные документы либо их копии, не соответствующие данным требованиям, равно как и предоставленные участником иные документы и сведения, предоставление которых настоящим положением не установлено, рассмотрению не подлежат.

Оценка рейтинга i-й заявки по показателю 2.1.1 производится по следующей шкале*:

Менее 5 договоров – 0 баллов;

5 и более - 100 баллов.

*Представленные Участником данные должны соответствовать условиям п.7.1 Технического задания.

Оценка рейтинга i-й заявки по показателю 2.1.2 производится по следующей шкале**:

Менее 10 договоров – 0 баллов;

10 и более - 100 баллов.

**Представленные Участником данные должны соответствовать условиям п.7.2 Технического задания.

Итоговый балл по подкритерию «Опыт оказания аналогичных услуг» рассчитывается как сумма полученных балльных оценок по показателям с учетом их весовых коэффициентов.

Оценка в 0 баллов присваивается участнику:

- в случае отсутствия у участника опыта оказания аналогичных услуг в соответствии с установленными критериями и порядком оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе;

- в случае отсутствия в заявке на участие подтверждающих документов;

- в случае предоставления неполного комплекта документов.

Непредставление в составе заявки на участие в конкурсе подтверждающих документов не является основанием для отказа в допуске к участию в конкурсе, однако при оценке по настоящему подкритерию учитываются только сведения, заявленные участниками закупки, которые подтверждены документально в составе заявки на участие в конкурсе.

По подкритерию «Наличие кадровых ресурсов» оценка производится членами Закупочной комиссии на основании справки о привлекаемых кадрах и предоставленных в подтверждение документов. Оценивается заявленное количество следующих кадровых ресурсов определенного уровня квалификации:

Таблица 2. Требования к кадровым ресурсам:

Наименование	Единица измерения	Расчетное количество
Уборщик помещений	чел.	Не менее 12
Уборщик территорий	чел.	Не менее 4
Специалист по благоустройству и озеленению территорий и объектов	чел.	Не менее 1
Менеджер по уборке	чел.	Не менее 2
Работник, допущенный к работам на высоте 5 м и выше, имеющий удостоверение на право производства данного вида работ (копия удостоверения обязательна)	чел.	Не менее 2
Тракторист (подтвердить копией в/у)	Чел.	Не менее 1
Менеджер-куратор договора	чел.	Не менее 1

Оценивается предложение участника по количеству сотрудников, состоящих в штате организации и/или привлекаемых на основании договора гражданско-правового характера, привлекаемых для оказания услуг, обладающих необходимой для оказания услуг квалификацией.

Подтверждается следующими документами:

1) Справка о наличии кадровых ресурсов по форме 6, приведенной в документации закупки;

2) для специалистов, с которыми у участника закупки заключен трудовой договор и место работы является для них основным, предоставляются копии трудовых книжек и (или) сведений о трудовой деятельности, предусмотренные статьей 66.1 Трудового кодекса РФ;

для специалистов, с которыми у участника заключен трудовой договор

совместителя предоставляются копии трудовых договоров и сведения о трудовой деятельности, предусмотренные статьей 66.1 Трудового кодекса РФ;

для специалистов, с которыми у участника заключен гражданско-правовой договор представляются копии гражданско-правовых договоров с такими специалистами со сроком действия не менее срока действия договора, заключенного по результатам настоящей закупки.

В случае предоставления сведений о трудовой деятельности, предусмотренных статьей 66.1 Трудового кодекса РФ, указанные сведения предоставляются по форме «Сведения о трудовой деятельности (СЗВ-ТД) с документом, подтверждающим направление и принятие данных сведений ПФР РФ. Указанная форма предоставляется в виде электронного документа либо графического образа документа в том виде, в котором он был получен из уполномоченного официального органа.

3) форма «Сведения о застрахованных лицах (форма СЗВ-М)» с документом, подтверждающим направление и принятие данных сведений ПФР РФ за последний отчетный период. Указанная форма предоставляется в виде электронного документа либо графического образа документа в том виде, в котором он был получен из уполномоченного официального органа.

4) Документы, подтверждающие уровень квалификации специалистов:

- для специалистов «уборщик помещений», «уборщик территорий (дворник)», «работник, допущенный к работам на высоте», «менеджер по уборке» предоставляются действующее удостоверение специалиста о проверке знаний правил работы в электроустановках с обязательным наличием записи в бланке данного удостоверения сведений о результатах проверки знаний соответствующих нормативных документов и присвоении группы по электробезопасности комиссией органа Федеральной службы по экологическому контролю, технологическому и атомному надзору (далее - Ростехнадзор) либо комиссией участника:

- для специалиста «уборщик помещений» и «менеджер по уборке» не ниже II группы по электробезопасности;

- для специалистов «уборщик территорий» и «работник, допущенный к работам на высоте» не ниже I группы по электробезопасности.

В случае проверки знаний соответствующих нормативных документов и присвоении группы по электробезопасности комиссией Ростехнадзора дополнительно предоставляется протоколы проверки знаний правил работы в электроустановках. В случае проверки знаний соответствующих нормативных документов и присвоении группы по электробезопасности комиссией участника дополнительно представляется действующий приказ руководителя участника о назначении комиссии участника для проведения проверки знаний у электротехнического (электротехнологического) персонала участника, а также документы, подтверждающие наличие у членов комиссии группы по электробезопасности и прохождение ими проверки знаний норм и правил работы в электроустановках в соответствии с Правилами технической эксплуатации электроустановок потребителей (п. 1.4.31 ПТЭЭП);

- для специалиста «работник, допущенный к работам на высоте» предоставляется копия действующего удостоверения на право производства данного вида работ и протокола заседания комиссии по проверке знаний требований охраны труда при работе на высоте.

При оценке по данному критерию не будут учтены работники, в отношении которых не предоставлены какие-либо из вышеперечисленных документов.

К оценке будут приняты только специалисты, указанные в предоставленной Участником в составе заявки копии формы «Сведения о застрахованных лицах (форма СЗВ-М)» и в отношении которых предоставлен полный комплект подтверждающих документов. При этом, учитывается фактическое количество специалистов, независящее от количества у каждого специалиста документов об образовании и/или о квалификации. Баллы присваиваются только за документально подтвержденное наличие специалистов.

Подтверждающие документы предоставляются в форме электронных документов или в форме электронных образов бумажных документов (скан-копии). При этом все представленные документы должны быть в виде неповторяющихся, полночитаемых документов, на которых видны необходимые сведения, позволяющие идентифицировать документ, а также определить подписи и печати (при наличии), в противном случае такие документы не будут учтены при формировании оценки по данному показателю. Электронные документы (в случае их предоставления) должны содержать электронную (ые) цифровую(ые) подпись(и).

Представленные документы либо их копии, не соответствующие данным требованиям, равно как и предоставленные участником иные документы и сведения, предоставление которых настоящим положением не установлено, рассмотрению не подлежат.

Оценка рейтинга *i*-й заявки по подкритерию «Наличие кадровых ресурсов» производится по следующей шкале:

Наименование КР	Расчетное кол-во	Баллы	
		0	100
Согласно требованиям <i>i</i> в таблице 2.	(Mimin)	Меньше уровня мин. соответствия	Соответствие минимальному уровню

Оценка в 0 баллов по подкритерию присваивается участнику:

- в случае отсутствия у участника кадровых ресурсов, необходимых для исполнения обязательств по договору;

- в случае отсутствия в заявке на участие подтверждающих документов;

- в случае предоставления неполного комплекта документов.

Заказчик вправе запросить у соответствующих органов и организаций подтверждение достоверности информации, предоставленной участником закупки.

Непредставление в составе заявки на участие в конкурсе подтверждающих документов не является основанием для отказа в допуске к участию в конкурсе, однако при оценке по настоящему подкритерию учитываются только сведения, заявленные участниками закупки, которые подтверждены документально в составе заявки на участие в конкурсе.

В своей жалобе Заявитель указывает, что в предложенном Заказчиком порядке оценки и сопоставления заявок отсутствует пропорциональная зависимость между предметом оценки по установленному подкритерию и начисляемым количеством баллов участнику закупки, что свидетельствует об отсутствии объективности оценки по вышеуказанным подкритериям и ставит участников закупки в неравное положение при сопоставлении заявок таких участников, а также не позволяет однозначным образом выявить лучшее предложение.

То есть, в случае наличия у участника закупки 9 договоров по уборке и благоустройству зданий и прилежащих к ним территорий на предприятиях любой отрасли, в соответствии с установленным порядком оценки такой участник получит 0 (ноль) баллов.

В свою очередь, Комиссией установлено, что в порядке оценки и сопоставления заявок по указанным подкритериям отсутствует пропорциональная зависимость между предметом оценки по установленному подкритерию и начисляемым количеством баллов участнику Закупки, что свидетельствует об отсутствии объективности оценки по вышеуказанным подкритериям и ставит участников Закупки в неравное положение при сопоставлении заявок таких участников, а также не позволяет однозначным образом выявить лучшее предложение.

Комиссия отмечает, что Закон о закупках не допускает возможности выбора Заказчиком произвольной шкалы предельных величин значимости показателей оценки, не устанавливающей интервалы их изменений, или порядка их определения, не учитывающего необходимость соблюдения принципов, установленных в статье 3 Закона о закупках.

В случае, если возможна количественная оценка представляемых сведений участниками закупки, между такими сведениями и количеством присваиваемых баллов должна быть зависимость, которая определяется посредством необходимой формулы или шкалы и выражается в их взаимном соотношении друг с другом, а именно: определенное количество присваиваемых баллов соответствует определенному показателю, в свою очередь, возможное количественное изменение показателя оценки обязательно должно изменять количество присваиваемых баллов.

Введение Заказчиком такого коэффициента означает, что количество баллов, присуждаемое за определенное значение критерия оценки (показателя), предложенное участником закупки, будет увеличено или уменьшено по условиям выбора лучшего предложения конкурса на размер коэффициента. Такая

корректировка будет иметь пропорциональный, то есть соразмерный, характер, обусловленный результатами арифметического, а не произвольного вычисления.

Таким образом, Заказчиком в закупочной документации должна быть указана соответствующая зависимость между количеством присваиваемых баллов и представляемыми участниками закупки сведениями по упоминаемым критериям в случае, если возможна количественная оценка представляемых сведений.

Комиссия также считает необходимым отметить, что в пункте 4 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 16.05.2018) прямо указано, что использование заказчиком оценочных критериев выбора поставщика не является нарушением, если эти критерии носят измеряемый характер и соответствие участника закупки названным критериям может быть установлено объективно.

На основании изложенного, Комиссия приходит к выводу о том, что порядок оценки по критерию «Квалификация участника закупки» установлен Заказчиком неправомерно и не в соответствии с требованиями Закона о закупках, а также Положения о закупках.

Также Комиссия отмечает, что в силу части 6 статьи 3 Закона о закупках Заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. Не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

Соответственно, Заказчик не вправе устанавливать критерии оценки заявок, по которым невозможно в равной мере оценить заявки участников.

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

Указанные принципы предполагают, что если возможна количественная оценка представляемых сведений участниками закупки, между такими сведениями и количеством присваиваемых баллов должно быть установлено их взаимное соотношение: определенное количество присваиваемых баллов должно соответствовать определенному показателю, возможное количественное изменение показателя оценки должно изменять количество присваиваемых баллов в соответствии с интервалами их изменений или используемой формулой.

Вместе с тем действия Заказчика в настоящем случае упомянутым целям и

принципам не соответствовали, поскольку объективно повлекли за собой их нарушение.

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

В этой связи Комиссия приходит к выводу о наличии в действиях Заказчика нарушения требований пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу об обоснованности данного довода жалобы.

Тем не менее, Комиссия вновь отмечает, что Заказчиком в закупочную документацию были внесены изменения, а именно: оценочные критерии изложены в следующей редакции:

Наименование критериев оценки	Весовой коэффициент
1. Цена заявки (рейтинг по критерию стоимости) R_{si}	0,60
2. Опыт оказания сопоставимых услуг по уборке и благоустройству зданий и прилегающих к ним территорий за последние 5 лет R_{oi}	0,20
3. Наличие квалифицированных кадровых ресурсов R_{ki}	0,20

По критерию «Опыт оказания сопоставимых услуг по уборке и благоустройству зданий и прилегающих к ним территорий за последние 5 лет» оценка производится по количеству исполненных аналогичных договоров стоимостью не менее 40% от начальной (максимальной) цены договора. За каждый исполненный договор участник получает 20 баллов.

По критерию «Наличие квалифицированных кадровых ресурсов» оценка производится как среднеарифметическая величина промежуточных баллов по следующей формуле:

K_{ji}

$R_{kji} = \frac{K_{ji}}{K_{jmin}} * 100$, где:

K_{jmin}

R_{kji} – промежуточный рейтинг заявки i -го участника по j -й специальности;

K_{ji} – количество работников по j -й специальности, привлекаемых i -м участником;

$K_{j\min}$ – расчетное количество работников по j -й специальности, указанное в таблице.

Рейтинг заявки по критерию «Наличие квалифицированных кадровых ресурсов» рассчитывается по формуле:

$$R_{ki} = (R_{k1i} + R_{k2i} + \dots + R_{kji}) / j$$

2. Относительно довода об оценке ценовых предложений участников по приведенной цене (без НДС) Комиссия установила следующее.

В закупочной документации установлены стоимостные критерии оценки:

Критерий «Цена заявки»:

Значимость критерия: 60 %.

Коэффициент значимости критерия: 0,6.

Содержание критерия:

Рейтинг заявки по данному критерию оценки определяется исходя из сравнения цены контракта, предложенной участниками закупки. При оценке заявок по данному критерию оценки лучшим условием исполнения договора признается предложение участника закупки с наименьшей ценой договора.

В случае, если в заявке участника закупки указана цена договора, превышающая начальную (максимальную) цену, заявка такого участника отклоняется как не соответствующая требованиям конкурсной документации, другие показатели заявки не рассматриваются.

Расчет рейтинга каждой заявки по критерию стоимости производится по следующей формуле:

$S_{\max} - S_i$

$R_{si} = \frac{\quad}{S_{\max}} \times 100$, где:

S_{\max}

R_{si} - рейтинг i -й заявки по критерию стоимости;

S_{\max} – начальная (максимальная) цена договора (цена лота), установленная в Закупочной документации;

S_i - стоимость заявки i -го участника.

При проведении закупочных процедур, предмет которых предусматривает возврат НДС Заказчику, оценка ценовых предложений Участников осуществляется по приведенной цене (без НДС).

Полученное значение ценового рейтинга заявки является балльной оценкой по данному критерию и учитывается в итоговом рейтинге с учетом весового коэффициента.

Комиссия считает установление такого порядка оценки путем приведения цен к единому базису неправомерным на основании следующего.

Пунктом 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в документации о закупке должны быть указаны требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

Во исполнение требований части 16 статьи 3.2 Закона о закупках, под конкурсом в целях настоящего 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.

При этом Заказчик не имеет правовых оснований производить какие-либо вычеты из ценовых предложений, применять иные особенности оценки и сопоставления заявок в отношении разных категорий налогоплательщиков.

В свою очередь Закон о закупках не содержит норм указывающих на возможность при осуществлении оценки заявок участников закупочной процедуры применения единого базиса оценки цены предложений участником без учета НДС.

Комиссия, проанализировав положения Закона о закупках, Налогового кодекса Российской Федерации, указывает на отсутствие положений, допускающих предоставление хозяйствующим субъектам, являющимся плательщиками НДС, преимуществ при участии в закупках. Применение при оценке заявок вычета НДС из ценовых предложений участников закупки, являющихся плательщиками указанного налога, может привести к созданию данным участникам преимущественных условий по сравнению с участниками, применяющими упрощенную систему налогообложения, то есть к созданию неравных условий и, соответственно, ограничению конкуренции, что противоречит пункту 2 части 1, части 6 статьи 3 Закона о закупках.

Комиссия также отмечает, что соответствии с пунктом 2 статьи 346.11 Налогового кодекса Российской Федерации применение упрощенной системы налогообложения организациями, в частности, предусматривает их освобождение от обязанности по уплате НДС. В силу пункта 5 статьи 173 Налогового кодекса и правовой позиции, выраженной в постановлении Конституционного Суда Российской Федерации от 03.06.2014 № 17-П, обязанность по исчислению и уплате НДС может возникнуть лишь при выставлении

налогоплательщиком, применяющим упрощенную систему налогообложения, по своей инициативе счета-фактуры с выделенной в нем суммой налога.

Возможность установления разных значений цены для участников закупки (в зависимости от применяемой ими системы налогообложения), также не следует из положений части 10 статьи 4 Закона о закупках, согласно пункту 5 которой в документации о конкурентной закупке должны быть указаны сведения о начальной (максимальной) цене договора (цена лота), либо формула цены, устанавливающая правила расчета сумм, подлежащих уплате заказчиком поставщику (исполнителю, подрядчику) в ходе исполнения договора, и максимальное значение цены договора, либо цена единицы товара, работы, услуги и максимальное значение цены договора.

Напротив, из буквального толкования части 10 статьи 4 Закона о закупках следует, что заказчик в документации о закупке должен установить одно значение начальной (максимальной) цены договора для всех участников закупки (независимо от применяемой системы налогообложения); победителем в запросе предложений признается лицо, предложившее лучшие условия поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг; одним из критериев оценки при проведении закупки может являться цена договора.

Как было ранее указано, согласно части 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 данном случае применение спорного положения закупочной документации фактически приводит к увеличению размера цены, предложенной участником закупки, применяющим упрощенную систему налогообложения, помимо его воли и вопреки сформированному им ценовому предложению, что не может не ставить участника, применяющего упрощенную систему налогообложения, в заведомо менее благоприятное положение в сравнении с участниками закупки, использующими общую систему налогообложения, ценовые предложения которых принимаются заказчиком без корректировки в сторону увеличения. Таким образом, преимущество в заключении договора с заказчиком получают те участники закупки, которые являются плательщиками НДС.

При таких обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу о несоответствии действий Заказчика требованиям, установленным частью 6 статьи 3, а также пунктом 2 части 1 статьи 3 закона о закупках.

Указанная правовая позиция изложена в Определении Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда Российской Федерации от 23.04.2021 N 307-ЭС20-21065 по делу № А56-75118/2019, а также в «Обзоре судебной практики Верховного Суда Российской Федерации 3 (2021)», утвержденном Президиумом Верховного Суда РФ 10.11.2021, а также в решениях Арбитражного суда города

Москвы по делам А40-212495/20, А40-45461/2021, А40-254872/20, А40-19759/2022, постановлениях Девятого арбитражного апелляционного суда по делам А40-214462/20, А40-247662/20, А40-178780/2020, А40-230395/20, А40-4461/2021, А40-245935/2021, А40-281675/21, постановлениях Арбитражного суда Московского округа по делам А40-107093/2020, А40-42974/2021, А40-28330/2021, А40-68522/2021, Определениях Верховного Суда Российской Федерации от 06.09.2022 года 305-ЭС22-15109 по делу А40-145152/2021, от 25.11.2022 305-ЭС22-22824 по делу А40-271366/21.

В частности, в пункте 33 Обзора судебной практики Верховного Суда Российской Федерации № 3 (2021) от 10.11.2021 суд указал, что Заказчик может быть финансово заинтересован в заключении договора с исполнителем, применяющим общую систему налогообложения, поскольку в таком случае согласно п. 2 ст. 171 НК РФ заказчик получает возможность применения налоговых вычетов при осуществлении собственной облагаемой НДС деятельности, то есть имеет возможность уменьшить величину своего налогового бремени. Однако упомянутый имущественный интерес заказчика не связан непосредственным образом с удовлетворением его потребностей в качественном и своевременном выполнении работ (услуг) (ч. 1 ст. 1 Закона № 223-ФЗ) и в силу законодательно закрепленного принципа равноправия (отсутствие дискриминации) участников закупки не может быть реализован за счет постановки участников закупки, применяющих упрощенную систему налогообложения, в заведомо уязвленное положение в сравнении с иными участниками гражданского оборота.

С учетом изложенного, Комиссия также приходит к выводу об обоснованности данного довода жалобы.

3. Относительно подкритерия «Деловая репутация», по которому оценивается наличие сведений об участнике в Реестре добросовестных фасилити-операторов <https://белыйфм.рф/> Комиссия установила следующее.

В соответствии с пунктом 4.1.3 закупочной документации по подкритерию «Деловая репутация» оценивается наличие сведений об участнике в Реестре добросовестных фасилити-операторов <https://белыйфм.рф/> (далее – Реестр).

Реестр создан в рамках отраслевого проекта ФНС России по повышению прозрачности рынка клининга и технической эксплуатации. Проект проводится совместно с ведущими бизнес-объединениями: Опорой России, Деловой Россией, ТПП РФ и РСПП, а также с Ассоциацией клининговых и фасилити-операторов и другими отраслевыми ассоциациями. Документом, подтверждающим деловую репутацию участника конкурса, является декларация участника, предоставленная в составе заявки, содержащая информацию о наличии сведений об участнике в Реестре.

Оценка рейтинга i-й заявки по подкритерию «Деловая репутация» производится по следующей шкале:

Наличие сведений в Реестре - 100 баллов

Отсутствие сведений в Реестре – 0 баллов.

Оценка в 0 баллов по критерию присваивается участнику:

- в случае отсутствия у участника деловой репутации в соответствии с установленными критериями и порядком оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе;

- в случае отсутствия в заявке на участие подтверждающих документов.

Заказчик оставляет за собой право проверить наличие сведений об участнике в Реестре добросовестных фасилити-операторов БелыйФМ.рфо.рус.

Непредставление в составе заявки на участие в конкурсе подтверждающих документов не является основанием для отказа в допуске к участию в конкурсе, однако при оценке по настоящему подкритерию учитываются только сведения, заявленные участниками закупки, которые подтверждены документально в составе заявки на участие в конкурсе.

В свою очередь, Комиссия считает необходимым отметить, что указанный Реестр не является государственным, поскольку держателем Реестра является саморегулируемая организация Ассоциация клининговых и фасилити операторов (СРО АКФО).

Комиссия также установила, что СРО АКФО установлены взносы:

вступительный взнос — 300 000 руб.;

взнос в компенсационный фонд — 5 000 руб.;

ежегодный членский взнос — 0.05% в руб. от год.выручки, но не менее 100 тыс. руб.

Перед приёмом в члены Ассоциации Кандидат проходит предварительную проверку.

Прием в члены Ассоциации компаний, работающих на ОСНО, на основании информации, размещенной в Информационном ресурсе фасилити операторов, осуществляется по итогам предшествующего дате вступления отчетного периода (квартал).

Прием в члены Ассоциации компаний, работающих на УСНО, на основании информации, размещенной в Информационном ресурсе фасилити операторов, осуществляется по итогам, прошедшего календарного года.

Таким образом, Комиссия указывает, что указанный порядок оценки о наличии участника в Реестре обременяет участника закупки в сроки до окончания подачи заявок на участие в закупке пройти регистрацию на сайте БелыйФМ.рфо, учитывая сроки на подачу заявки, а также тот факт, что для прохождения соответствующей регистрации участнику необходимо получить согласование СРО АКФО, то есть, возможность получения баллов по указанному критерию зависит от волеизъявления третьих лиц.

Соответственно, Комиссия приходит к выводу о несоответствии действий Заказчика требованиям, установленным пунктом 9 части 10 статьи 4, частью 6 статьи 3, а также пунктом 2 части 1 статьи 3 закона о закупках.

Вместе с тем Комиссия обращает внимание, что при внесении изменений в

закупочную документацию данный подкритерий был исключен.

Резюмируя изложенное, с учетом имеющихся в настоящее время документов и сведений, на основании конкретных фактических обстоятельств дела, Комиссия приняла решение о признании жалобы Заявителя на действия Заказчика обоснованной.

При этом Комиссия, учитывая конкретные фактические обстоятельства, приняла решение о необходимости в выдаче предписания о внесении изменений в документацию только в части довода об установлении оценки ценовых предложений участников по приведенной цене (без НДС), поскольку в отношении остальных доводов Заказчиком самостоятельно устранены выявленные нарушения.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу «...» на действия АО «НТЦ ФСК ЕЭС» (ОГРН: 1067746819194, ИНН: 7728589190) при проведении Закупки обоснованной.
2. Установить в действиях Заказчика нарушения пункта 2 части 1 и части 6 статьи 3, а также пункта 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках.
3. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении допущенного нарушения.

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