Решение по результатам рассмотрения жалобы

участника закупки № 003/06/32-654/2023

«13» сентября 2023 года т город Улан-Удэ

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия по контролю в сфере закупок (далее - Комиссия) в составе:

<...>, председателя Комиссии,

<...>, члена Комиссии,

<...>, члена Комиссии,

в присутствии представителя ФКУ «Управление федеральных автомобильных дорог «Южный Байкал» Федерального дорожного агентства» <...> (доверенность от 22.02.2023 №25-23),

в отсутствие ООО «Экодом», уведомленного о месте и времени рассмотрения жалобы,

рассмотрев жалобу ООО «Экодом» от 06.09.2023 № 3253-ЭП/23 на положения извещения открытого конкурса в электронной форме: «Содержание искусственных дорожных сооружений на действующей сети автомобильных дорог общего пользования федерального значения. Планово-предупредительные работы на водопропускной трубе км 489+023 автомобильной дороги Р-258 «Байкал» Иркутск - Улан-Удэ - Чита, Республика Бурятия», номер извещения – 0302100003023000024 (далее – Конкурс), и в результате осуществления внеплановой проверки в соответствии с пунктом 1 части 15 статьи 99 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее – Закон о контрактной системе),

у с т а н о в и л а:

Заявитель указывает, что установленный Заказчиком порядок оценки не соответствует положениям Постановления Правительства РФ от 31.12.2021 № 2604, поскольку не установлены предельные значения, которые подлежат оценке, что приводит к необоснованному предоставлению участнику закупки, обладающему максимальным опытом, преимущественного положения. Указывает на нарушение п. 11 ч. 1 ст. 42, ч.8 ст. 32 Закона о контрактной системе, а также Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции». Просит признать жалобу обоснованной, выдать предписание об устранении допущенных нарушений, отменить все протоколы по указанной закупке.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, считает, что отсутствует нарушение законодательства о контрактной системе, требования Закона о контрактной системе соблюдены. Кроме того, Заявитель не соответствует дополнительным требованиям, установленным к частникам закупки, не имеет подтверждённых исполненных контрактов, предметом которых является выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, ремонту и содержанию автомобильных дорог, а также не был участником данных закупок. Согласно Протоколу подведения итогов на участие в закупке было подана 1 заявка, которая признан соответствующей требованиям извещения. Просит признать жалобу необоснованной.

В результате рассмотрения жалобы, изучения представленных документов и пояснений, Комиссия Бурятского УФАС России установила следующее:

21.08.2023 на официальном сайте в Единой информационной системе в сфере закупок размещены изменения извещение о проведении Конкурса № 0302100003023000024. Начальная (максимальная) цена контракта – 18 343 258.00 рублей.

На основании пункта 12 части 1 статьи 42 Закона о контрактной системе при осуществлении закупки путем проведения открытых конкурентных способов заказчик формирует с использованием единой информационной системы, подписывает усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика, и размещает в единой информационной системе извещение об осуществлении закупки, содержащее следующую информацию:

- требования, предъявляемые к участникам закупки в соответствии с частью 1 статьи 31 настоящего Федерального закона, требования, предъявляемые к участникам закупки в соответствии с частями 2 и 2.1 (при наличии таких требований) статьи 31 настоящего Федерального закона, и исчерпывающий перечень документов, подтверждающих соответствие участника закупки таким требованиям, а также требование, предъявляемое к участникам закупки в соответствии с частью 1.1 статьи 31 настоящего Федерального закона (при наличии такого требования).

Указанные дополнительные требования установлены постановлением Правительства РФ от 29.12.2021 г. № 2571 "О дополнительных требованиях к участникам закупки отдельных видов товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, а также об информации и документах, подтверждающих соответствие участников закупки указанным дополнительным требованиям, и признании утратившими силу некоторых актов и отдельных положений актов Правительства Российской Федерации" (далее - дополнительные требования, утвержденные постановлением Правительства РФ № 2571).

Заказчиком принято решение об установлении дополнительных требований к участнику закупки в соответствии с позицией 18 приложения к Постановлению № 2571, а именно наличие следующего опыта выполнения работ по ремонту, содержанию автомобильной дороги:

опыт исполнения договора, предусматривающего выполнение работ по ремонту, содержанию автомобильной дороги;

опыт исполнения договора, предусматривающего выполнение работ по капитальному ремонту автомобильной дороги;

опыт исполнения договора строительного подряда, предусматривающего выполнение работ по строительству, реконструкции автомобильной дороги;

опыт выполнения участником закупки, являющимся застройщиком, работ по строительству, реконструкции автомобильной дороги.

Цена выполненных работ по таким договорам должна составлять не менее 20 процентов начальной (максимальной) цены контракта, заключаемого по результатам определения поставщика (подрядчика, исполнителя).

В соответствии с пп. "н" пункта 1 части 1 статьи 43 Закона о контрактной системе для участия в конкурентном способе заявка на участие в закупке, если иное не предусмотрено настоящим Федеральным законом, должна содержать:

1) информацию и документы об участнике закупки:

н) документы, подтверждающие соответствие участника закупки требованиям, установленным пунктом 1 части 1 статьи 31 настоящего Федерального закона, документы, подтверждающие соответствие участника закупки дополнительным требованиям, установленным в соответствии с частями 2 и 2.1 (при наличии таких требований) статьи 31 настоящего Федерального закона, если иное не предусмотрено настоящим Федеральным законом.

При этом в силу пункта 3 части 6 статьи 43 Закона о контрактной системе при проведении электронных процедур, закрытых электронных процедур:

3) при проведении электронных процедур документы, подтверждающие соответствие участника закупки дополнительным требованиям, установленным в соответствии с частью 2 или 2.1 (при наличии таких требований) статьи 31 настоящего Федерального закона, и предусмотренные подпунктом "н" пункта 1 части 1 настоящей статьи, не включаются участником закупки в заявку на участие в закупке. Такие документы в случаях, предусмотренных настоящим Федеральным законом, направляются (по состоянию на дату и время их направления) заказчику оператором электронной площадки из реестра участников закупок, аккредитованных на электронной площадке.

Требования, предусмотренные позицией 18 постановления Правительства РФ № 2571, применяются к участникам открытого конкурса в электронной форме № 0302100003023000024.

При этом, правомерность установления дополнительных требований Заявителем не оспаривается.

Вместе с этим, согласно сведениям ЕИС Заявитель не обладает необходимым для участия в данной закупочной процедуре опытом. Данное обстоятельство исключает участие Заявителя в данном открытом конкурсе в электронной форме, ввиду чего, положения извещения не могут нарушить его права и законные интересы.

В ходе проведения внеплановой проверки установлено следующее.

В силу части 8 статьи 32 Закона о контрактной системы порядок оценки заявок участников закупки, в том числе предельные величины значимости каждого критерия, устанавливается Правительством Российской Федерации. Заказчик для целей оценки заявок участников закупки в случае, если в соответствии с законодательством Российской Федерации установлены регулируемые цены (тарифы) на товары, работы, услуги, вправе не использовать критерии, указанные в пунктах 1 и 2 части 1 настоящей статьи.

Порядок оценки по критериям разработан в соответствии с Положением об оценке заявок на участие в закупке товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее - Положение), утвержденным Постановлением Правительства Российской Федерации от 31.12.2021 № 2604 «Об оценке заявок на участие в закупке товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, внесении изменений в пункт 4 постановления Правительства Российской Федерации от 20 декабря 2021 г. № 2369 и признании утратившими силу некоторых актов и отдельных положений некоторых актов Правительства Российской Федерации».

В соответствии с пунктом 24 Положения для оценки заявок по критерию оценки "квалификация участников закупки" могут применяться, если иное не предусмотрено настоящим Положением, один или несколько из следующих показателей оценки:

а) наличие у участников закупки финансовых ресурсов;

б) наличие у участников закупки на праве собственности или ином законном основании оборудования и других материальных ресурсов;

в) наличие у участников закупки опыта поставки товара, выполнения работы, оказания услуги, связанного с предметом контракта;

г) наличие у участников закупки деловой репутации;

д) наличие у участников закупки специалистов и иных работников определенного уровня квалификации.

Согласно пп. "а" пункта 28 Положения для оценки заявок по показателям оценки, в случае применения показателя оценки, предусмотренного пп. "в" пункта 24 Положения, применяются один или несколько из следующих детализирующих показателей оценки:

- общая цена исполненных участником закупки договоров;

- общее количество исполненных участником закупки договоров;

- наибольшая цена одного из исполненных участником закупки договоров.

Согласно пункту 25 Порядка для оценки заявок по показателям оценки, предусмотренным пунктом 24 Положения, применяются детализирующие показатели.

В соответствии с частью 4 статьи 32, пунктом 11 части 1 статьи 42 Закона о контрактной системе в Приложении № 5 к извещению об осуществлении закупки установлен порядок рассмотрения и оценки заявок на участие в конкурсе, критерии оценки заявок и величины их значимости. Оценка заявок осуществляется по двум критериям - «Цена контракта» и «Квалификация участника закупки».

В качестве детализирующего показателя по критерию «Квалификация участника закупки» установлены следующие показатели: «Наибольшая цена **одного** из исполненных участником закупки договоров».

К оценке принимается исключительно исполненный участником закупки договор, предусматривающий выполнение работ по ремонту, содержанию, капитальному ремонту, строительству, реконструкции автомобильной дороги.

Оценка по детализирующему показателю производится по формуле, установленной в пп. «б» пункта 20 раздела IV Положения.

Комиссия отмечает, что Заказчик вправе установить порядок оценки, исходя из своих потребностей, целей, значимости и характера заказа, условий безопасности, которым могут не соответствовать все субъекты хозяйственной деятельности, поскольку правомерная конкуренция состоит в соперничестве и в формировании любым лицом лучшего предложения по исполнению заказа. В таких случаях, установленный Заказчиком порядок оценки не может расцениваться как ограничение прав одних и предоставление преимуществ другим субъектам.

При этом, непредоставление каких-либо документов по критериям оценки не является основанием для отклонения заявки такого участника от участия в закупке, не ограничивает допуск непосредственно к участию в закупке и не лишает участников возможности победы в закупке.

Комиссия отмечает, что Положением не предусмотрена обязанность заказчиков устанавливать предельные значения показателей, ввиду чего Комиссия приходит к выводу о том, что установление Заказчиком вышеуказанного порядка оценки не противоречит требованиям Закона о контрактной системе.

Не установление предельных максимальных значений, по мнению Заявителя, нарушает требования Закона о защите конкуренции.

Вместе с тем, Закон о защите конкуренции не входит в систему законодательства о контрактной системе. В случае, если хозяйствующий субъект обладает доказательствами о наличии признаков нарушения Закона о защите конкуренции, то соответствующее обращение должно подаваться в соответствии с порядком, установленным Законом о защите конкуренции, предусматривающим специальные сроки и полномочия антимонопольного органа при рассмотрении поступившего обращения.

Кроме того, поскольку все участники закупки находятся в равных условиях, избранный Заказчиком порядок оценки не образует нарушение статьи 17 Закона о защите конкуренции.

С учетом того, что Положением, статьей 32 Закона о контрактной системе не предусмотрена

обязанность заказчиков устанавливать предельные максимальные значения, принимая во внимание тот факт, что установленный порядок оценки не предопределяет итог конкурса и не создает преимуществ конкретному лицу, а также, с учетом того, что в конкурсе может принять участие неограниченное количество участников, Комиссия приходит к выводу о том, что действия Заказчика, выразившиеся в установлении порядка оценки без указания предельных величин, не образует нарушение требований Закона о контрактной системе.

Довод жалобы не обоснован.

На основании вышеизложенного и руководствуясь административным регламентом, утвержденным приказом ФАС России от 19.11.2014 г. N 727/14, частью 8 статьи 106 Закона о контрактной системе, Комиссия Бурятского УФАС России

р е ш и л а:

1. Признать жалобу ООО «Экодом» необоснованной.

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