

## РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-3345/2024 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

21.03.2024

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 представителя «.....» в лице «.....», действующего на основании доверенности от 06.09.2021 № 01-286,

в отсутствие представителя «.....», извещенного надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 13.03.2024 № НП/9810/24,

рассмотрев жалобу «.....» (далее — Заявитель) на действия «.....» (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 эксплуатации оборудования инженерных систем зданий АО «СО ЕЭС» по адресам: г. Москва, Китайгородский проезд, д. 7, стр. 3 и д. 9, стр. 18, г. Москва, ул. Летниковская, д. 5, стр. 2 (реестровый № 32413316787, далее — Закупка),

в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции),

### УСТАНОВИЛА:

В адрес Московского УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки.

Рассмотрение жалобы проводилось в дистанционном режиме посредством видеоконференцсвязи.

Инструкция по подключению и использованию системы TrueConf размещена на официальном сайте Московского УФАС России по ссылке: <https://moscow.fas.gov.ru/page/17962>.

Заявлений о невозможности подключения к сеансу, а также возражений относительно рассмотрения жалобы посредством видеоконференцсвязи от Заявителя, которому направлялось уведомление о принятии жалобы к рассмотрению в Управление не поступало.

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.

Таким образом, учитывая, что указанное лицо надлежащим образом извещено 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, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Закон о закупках), за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Согласно части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в их числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Жалоба Заявителя отвечает требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о Закупках.

Согласно доводам жалобы Заявитель выражает несогласие с положениями закупочной документации.

Заказчик с доводами жалобы не согласился и представил письменные

возражения, а также иные истребованные антимонопольным органом документы.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссией установлено следующее.

В соответствии с частью 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.

В силу части 2 статьи 2 Закона о закупках положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

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

Согласно части 9 статьи 3.2 Закона о закупках для осуществления конкурентной закупки заказчик разрабатывает и утверждает документацию о закупке (за исключением проведения запроса котировок в электронной форме), которая размещается в единой информационной системе вместе с извещением об осуществлении закупки и включает в себя сведения, предусмотренные в том числе частью 10 статьи 4 названного Федерального закона.

В силу пункта 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные заказчиком и предусмотренные техническими регламентами в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика. Если заказчиком в документации о закупке не используются установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара,

выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

Извещение о проведении Закупки опубликовано на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок 22.02.2024.

Дата начала подачи Участниками Конкурсных заявок: 22.02.2024.

Дата окончания подачи участниками конкурсных заявок: 13.03.2024.

Дата рассмотрения первых частей конкурсных заявок: 13.03.2024.

Дата рассмотрения вторых частей конкурсных заявок: 18.03.2024.

Дата подведения итогов Закупки: 18.03.2024.

Начальная (максимальная) цена Договора, заключаемого по результатам конкурса установлена в размере 101 999 971 руб. 92 коп.

1)В своей жалобе Заявитель указывает, что Заказчиком неправомерно установлено требование о согласовании субподрядчика.

По мнению Заявителя, исполнитель вправе самостоятельно определять необходимость задействования лиц, которые могут способствовать ему в получении наилучшего результата. Наличие же требования об обязательном согласовании с Заказчиком привлечения третьих лиц налагает на исполнителя чрезмерные, необоснованные ограничения и нарушает его права.

Заказчик с указанным доводом жалобы не согласился и на заседании Комиссии пояснил, что предусмотренные проектом договора условия согласования субисполнителя не нарушают императивных норм гражданского законодательства, являются объективно выполнимыми, не налагают на исполнителя дополнительных или чрезмерных ограничений и направлены исключительно на обеспечение законных интересов Заказчика при осуществлении на его объектах какой-либо деятельности третьими лицами.

Относительно указанного довода жалобы Комиссия отмечает следующее.

В соответствии с пунктом 3.1.2.1 Проекта договора для согласования Заказчиком привлечения субисполнителя Исполнитель обязан представить Заказчику письмо о согласовании привлечения субисполнителя по форме, приведенной в Приложении № 4 к Договору.

Согласно пункту 3.1.2.2 Проекта договора Заказчик обязан не позднее 10 (Десяти) календарных дней с момента получения от Исполнителя письма о согласовании привлечения субисполнителя по форме, приведенной в Приложении № 4 к Договору, направить Исполнителю письменный ответ о согласовании привлечения к оказанию Услуг субисполнителя при условии его соответствия требованиям закупочной документации на проведение закупочной процедуры, по результатам которой заключен Договор, или отказе от согласования привлечения к оказанию Услуг субисполнителя с указанием причин отказа.

Исполнитель обязан привлекать к исполнению обязательств по Договору субисполнителей, указанных в заявке Исполнителя на участие в закупочной

процедуре, по результатам проведения которой заключен Договор, и согласованных Заказчиком согласно настоящему пункту Договора.

В соответствии с пунктом 3.1.2.3 Проекта договора в случае согласования Заказчиком привлечения к выполнению Договора субисполнителя Исполнитель обязан письменно уведомить Заказчика о заключении договора с соответствующим субисполнителем не позднее 1 (Одного) рабочего дня с момента заключения указанного договора.

В силу пункта 3.1.2.4 По согласованию с Заказчиком Исполнитель вправе осуществить замену субисполнителя, с которым заключается либо ранее был заключен договор, на другого субисполнителя.

Согласование с Заказчиком замены субисполнителя, с которым заключается либо ранее был заключен договор, на другого субисполнителя осуществляется Исполнителем в порядке, предусмотренном в подпунктах 3.1.2.1-3.1.2.2 Договора.

В соответствии с пунктом 8 Извещения предметом договора является оказание услуг по эксплуатации оборудования инженерных систем зданий АО «СО ЕЭС» по адресам: г. Москва, Китайгородский проезд, д. 7, стр. 3 и д. 9, стр. 18, г. Москва, ул. Летниковская, д. 5, стр. 2.

Пунктом 3.1.1. Закупочной документации установлено, что участник Закупки должен соответствовать требованиям, устанавливаемым в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим исполнение обязательств, являющихся предметом Договора, в том числе наличие лицензии Министерства Российской Федерации по делам гражданской обороны, чрезвычайным ситуациям и ликвидации последствий стихийных бедствий (МЧС России) на осуществление деятельности по монтажу, техническому обслуживанию и ремонту средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений (с учетом положений части 4 статьи 22 Федерального закона от 04.05.2011 № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности») на следующие виды работ и услуг:

- монтаж, техническое обслуживание и ремонт автоматических систем (элементов автоматических систем) противодымной вентиляции, включая диспетчеризацию и проведение пусконаладочных работ.

*(допускается наличие лицензии МЧС России у привлекаемых к оказанию Услуг субисполнителей).*

Таким образом, выполняемые работы в рамках проводимой Закупки являются лицензируемым видом деятельности.

Проектом договора и Закупочной документации предусмотрено, что исполнитель для оказания услуг вправе привлечь соисполнителя.

При этом, Закупочная документация содержит требования к такому соисполнителю, в том числе и наличие соответствующей лицензии.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках Заказчики при проведении закупочных процедур должны руководствоваться принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных

ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Комиссия отмечает, что пунктами 3.1.2.1 — 3.1.2.3 Проекта договора установлен единый порядок согласования субподрядчиков, в котором установлено условие, что субподрядчик должен соответствовать требованиям Закупочной документации, что исключает субъективный подход при согласовании субподрядчиков.

Наличие единого порядка согласования субподрядчика соответствует требованиям пункта 2 части 1 статьи 3, части 6 статьи 3 Закона о закупках.

В силу части 1 статьи 1 Закона о закупках одной из целей Закона о закупках является удовлетворение потребностей заказчиков в товарах, работах, услугах, в том числе для целей коммерческого использования, с необходимыми показателями цены, качества и надежности.

Учитывая специфику оказываемых услуг, Комиссия приходит к выводу об обоснованности установления требования о согласовании с Заказчиком привлекаемых субподрядчиков.

В рассматриваемом случае, Заявителем не приведено доказательств, каким образом установленное требование о согласовании субподрядчика с Заказчиком ограничивает права и законные интересы Заявителя.

При таких обстоятельствах, Комиссия признает указанный довод жалобы Заявителя необоснованным.

2) Заявитель в своей жалобе указывает, что Заказчиком установлены требования к составу заявки участника в нарушение части 19.1 статьи 3.4 Закона о закупках.

Так, Заявитель в своей жалобе указывает, что нарушение части 19.1 статьи 3.4 Закона о закупках Заказчик выразил в установлении требований о представлении в составе заявки следующих документов:

- Справка об оказании Услуг своими силами и/или с привлечением третьих лиц (субисполнителей) с указанием предмета и общего объема Услуг по Договору, оказываемых привлекаемыми субисполнителями, в процентном отношении к цене Договора (общий объем услуг, оказываемых субисполнителями не более 50% (Пятидесяти процентов) от цены Договора).

В случае привлечения субисполнителей, к справке прилагаются:

– письменное согласие привлекаемого субисполнителя на оказание указанного в справке объема Услуг;

– подтверждение наличия у привлекаемого субисполнителя лицензии Министерства Российской Федерации по делам гражданской обороны, чрезвычайным ситуациям и ликвидации последствий стихийных бедствий (МЧС России) на осуществление деятельности по монтажу, техническому обслуживанию и ремонту средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений (с учетом положений части 4 статьи 22 Федерального закона от 04.05.2011 № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности») на виды работ и услуг, указанные в п. 3.1.1 Конкурсной документации, с указанием адреса сайта или страницы сайта

в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» открытых и общедоступных государственных реестров, на которых размещена информация о лицензии.

- Свидетельство (уведомление) о переводе на упрощенную систему налогообложения.

Также Заявитель в жалобе указывает, что Заказчиком неправомерно установлено требование к участникам Закупки в подпункте 3.1.1 пункта 3.1 документации, согласно которому участник конкурса должен соответствовать требованиям, устанавливаемым в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим исполнение обязательств, являющихся предметом Договора, в том числе наличие лицензии Министерства Российской Федерации по делам гражданской обороны, чрезвычайным ситуациям и ликвидации последствий стихийных бедствий (МЧС России) на осуществление деятельности по монтажу, техническому обслуживанию и ремонту средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений (с учетом положений части 4 статьи 22 Федерального закона от 04.05.2011 № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности») на следующие виды работ и услуг:

- монтаж, техническое обслуживание и ремонт автоматических систем (элементов автоматических систем) противодымной вентиляции, включая диспетчеризацию и проведение пусконаладочных работ.

*(допускается наличие лицензии МЧС России у привлекаемых к оказанию Услуг субисполнителей).*

Заказчик с указанным доводом жалобы не согласился и на заседании Комиссии пояснил, что в соответствии с пунктом 6 части 19.1 статьи 3.4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке заказчик вправе установить обязанность представления копии документов, подтверждающих соответствие участника конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства требованиям, установленным законодательством Российской Федерации.

По мнению Заказчика, требование о предоставлении справки об оказании Услуг своими силами и/или с привлечением третьих лиц (субисполнителей) с указанием предмета и общего объема Услуг по Договору, оказываемых привлекаемыми субисполнителями, в процентном отношении к цене Договора, свидетельства (уведомления) о переводе на упрощенную систему налогообложения, лицензии МЧС России участником конкурса либо привлекаемым им субисполнителем не противоречит Закону о закупках.

Кроме того, из письменных пояснений Заказчика следует, что предметом закупки являются услуги по эксплуатации оборудования инженерных систем зданий, в том числе услуги по монтажу, техническому обслуживанию и ремонту автоматических систем противодымной вентиляции, которые подлежат лицензированию.

Таким образом, по мнению Заказчика, он вправе требовать представление справки об оказании услуг своими силами или с привлечением субисполнителя и лицензию МЧС России в целях подтверждения соответствия участника лицензионным требованиям.

Относительно указанного довода жалобы Комиссия отмечает следующее.

Пунктом 28 Извещения установлено, что оспариваемая Закупка проводится среди субъектов малого и среднего предпринимательства.

Таким образом, порядок проведения Закупки регулируется статьей 3.4 Закона о закупках.

В силу части 19.1 статьи 3.4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке заказчик вправе установить обязанность представления следующих информации и документов:

1) наименование, фирменное наименование (при наличии), адрес юридического лица в пределах места нахождения юридического лица, учредительный документ, если участником конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства является юридическое лицо;

2) фамилия, имя, отчество (при наличии), паспортные данные, адрес места жительства физического лица, зарегистрированного в качестве индивидуального предпринимателя, если участником конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства является индивидуальный предприниматель;

3) идентификационный номер налогоплательщика участника конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства или в соответствии с законодательством соответствующего иностранного государства аналог идентификационного номера налогоплательщика (для иностранного лица);

4) идентификационный номер налогоплательщика (при наличии) учредителей, членов коллегиального исполнительного органа, лица, исполняющего функции единоличного исполнительного органа юридического лица, если участником конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства является юридическое лицо, или в соответствии с законодательством соответствующего иностранного государства аналог идентификационного номера налогоплательщика таких лиц;

5) копия документа, подтверждающего полномочия лица действовать от имени участника конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства, за исключением случаев подписания заявки:

а) индивидуальным предпринимателем, если участником такой закупки является индивидуальный предприниматель;

б) лицом, указанным в едином государственном реестре юридических лиц в качестве лица, имеющего право без доверенности действовать от имени юридического лица (далее в настоящей статье - руководитель), если участником такой закупки является юридическое лицо;

б) копии документов, подтверждающих соответствие участника конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся предметом закупки, за исключением случая,



предусмотренного подпунктом "е" пункта 9 настоящей части;

7) копия решения о согласии на совершение крупной сделки или о последующем одобрении этой сделки, если требование о наличии указанного решения установлено законодательством Российской Федерации и для участника конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства заключение по результатам такой закупки договора либо предоставление обеспечения заявки на участие в такой закупке (если требование об обеспечении заявок установлено заказчиком в извещении об осуществлении такой закупки, документации о конкурентной закупке), обеспечения исполнения договора (если требование об обеспечении исполнения договора установлено заказчиком в извещении об осуществлении такой закупки, документации о конкурентной закупке) является крупной сделкой;

8) информация и документы об обеспечении заявки на участие в конкурентной закупке с участием субъектов малого и среднего предпринимательства, если соответствующее требование предусмотрено извещением об осуществлении такой закупки, документацией о конкурентной закупке:

а) реквизиты специального банковского счета участника конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства, если обеспечение заявки на участие в такой закупке предоставляется участником такой закупки путем внесения денежных средств;

б) независимая гарантия или ее копия, если в качестве обеспечения заявки на участие в конкурентной закупке с участием субъектов малого и среднего предпринимательства участником такой закупки предоставляется независимая гарантия;

9) декларация, подтверждающая на дату подачи заявки на участие в конкурентной закупке с участием субъектов малого и среднего предпринимательства:

а) непроведение ликвидации участника конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства - юридического лица и отсутствие решения арбитражного суда о признании участника такой закупки - юридического лица или индивидуального предпринимателя несостоятельным (банкротом);

б) неприостановление деятельности участника конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства в порядке, установленном Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях;

в) отсутствие у участника конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства недоимки по налогам, сборам, задолженности по иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации (за исключением сумм, на которые предоставлены отсрочка, рассрочка, инвестиционный налоговый кредит в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах, которые реструктурированы в соответствии с законодательством Российской Федерации, по которым имеется вступившее в законную силу решение суда о признании обязанности заявителя по уплате этих сумм исполненной или которые признаны безнадежными к взысканию в соответствии с законодательством Российской Федерации);

Федерации о налогах и сборах) за прошедший календарный год, размер которых превышает двадцать пять процентов балансовой стоимости активов участника такой закупки, по данным бухгалтерской (финансовой) отчетности за последний отчетный период. Участник такой закупки считается соответствующим установленному требованию в случае, если им в установленном порядке подано заявление об обжаловании указанных недоимки, задолженности и решение по данному заявлению на дату рассмотрения заявки на участие в конкурентной закупке с участием субъектов малого и среднего предпринимательства не принято;

г) отсутствие у участника конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства - физического лица, зарегистрированного в качестве индивидуального предпринимателя, либо у руководителя, членов коллегиального исполнительного органа, лица, исполняющего функции единоличного исполнительного органа, или главного бухгалтера юридического лица - участника конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства непогашенной или неснятой судимости за преступления в сфере экономики и (или) преступления, предусмотренные статьями 289, 290, 291, 291.1 Уголовного кодекса Российской Федерации, а также неприменение в отношении указанных физических лиц наказания в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, которые связаны с поставкой товара, выполнением работы, оказанием услуги, являющихся предметом осуществляемой закупки, и административного наказания в виде дисквалификации;

д) отсутствие фактов привлечения в течение двух лет до момента подачи заявки на участие в конкурентной закупке с участием субъектов малого и среднего предпринимательства участника такой закупки - юридического лица к административной ответственности за совершение административного правонарушения, предусмотренного статьей 19.28 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях;

е) соответствие участника конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства указанным в документации о конкурентной закупке требованиям законодательства Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся предметом закупки, если в соответствии с законодательством Российской Федерации информация и документы, подтверждающие такое соответствие, содержатся в открытых и общедоступных государственных реестрах, размещенных в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» (с указанием адреса сайта или страницы сайта в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», на которых размещены эти информация и документы);

ж) обладание участником конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства исключительными правами на результаты интеллектуальной деятельности, если в связи с исполнением договора заказчик приобретает права на такие результаты;

з) обладание участником конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства правами использования результата интеллектуальной деятельности в случае использования такого результата при

исполнении договора;

10) предложение участника конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства в отношении предмета такой закупки;

11) копии документов, подтверждающих соответствие товара, работы или услуги, являющихся предметом закупки, требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации, в случае, если требования к данным товару, работе или услуге установлены в соответствии с законодательством Российской Федерации и перечень таких документов предусмотрен документацией о конкурентной закупке. При этом не допускается требовать представление указанных документов, если в соответствии с законодательством Российской Федерации они передаются вместе с товаром;

12) наименование страны происхождения поставляемого товара (при осуществлении закупки товара, в том числе поставляемого заказчику при выполнении закупаемых работ, оказании закупаемых услуг), документ, подтверждающий страну происхождения товара, предусмотренный актом Правительства Российской Федерации, принятым в соответствии с пунктом 1 части 8 статьи 3 настоящего Федерального закона;

13) предложение о цене договора (единицы товара, работы, услуги), за исключением проведения аукциона в электронной форме.

При этом на основании части 19.3 статьи 3.4 Закона о закупках не допускается установление в документации о конкурентной закупке обязанности представлять в заявке на участие в такой закупке информацию и документы, не предусмотренные частями 19.1 и 19.2 настоящей статьи.

В свою очередь, Комиссией установлено, что Заказчиком в подпункте 3.1.1 пункта 3.1 Закупочной документации установлено требование о представлении в составе заявки лицензии Министерства Российской Федерации по делам гражданской обороны, чрезвычайным ситуациям и ликвидации последствий стихийных бедствий (МЧС России) на осуществление деятельности по монтажу, техническому обслуживанию и ремонту средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений (с учетом положений части 4 статьи 22 Федерального закона от 04.05.2011 № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности») на следующие виды работ и услуг:

- монтаж, техническое обслуживание и ремонт автоматических систем (элементов автоматических систем) противодымной вентиляции, включая диспетчеризацию и проведение пусконаладочных работ.

*(допускается наличие лицензии МЧС России у привлекаемых к оказанию Услуг субисполнителей).*

Кроме того, в подпункте 7 пункта 3.3.1 конкурсной документации установлено требование о том, что участник конкурса представляет в составе Конкурсной заявки в том числе справку об оказании Услуг своими силами и/или с привлечением третьих лиц (субисполнителей) с указанием предмета и общего объема Услуг по Договору, оказываемых привлекаемыми субисполнителями, в процентном отношении к цене Договора (общий объем услуг, оказываемых

субисполнителями не более 50% (Пятидесяти процентов) от цены Договора).

В случае привлечения субисполнителей, к справке прилагаются:

– письменное согласие привлекаемого субисполнителя на оказание указанного в справке объема Услуг;

– подтверждение наличия у привлекаемого субисполнителя лицензии Министерства Российской Федерации по делам гражданской обороны, чрезвычайным ситуациям и ликвидации последствий стихийных бедствий (МЧС России) на осуществление деятельности по монтажу, техническому обслуживанию и ремонту средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений (с учетом положений части 4 статьи 22 Федерального закона от 04.05.2011 № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности») на виды работ и услуг, указанные в п. 3.1.1 Конкурсной документации, с указанием адреса сайта или страницы сайта в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» открытых и общедоступных государственных реестров, на которых размещена информация о лицензии.

Также в подпункте 9 пункта 3.3.1 Закупочной документации установлено требование к участникам Закупки о представлении в составе заявки свидетельство (уведомление) о переводе на упрощенную систему налогообложения.

В соответствии с подпунктом «е» пункта 9 части 19.1 статьи 3.4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке заказчик вправе установить обязанность представления декларации, подтверждающей на дату подачи заявки на участие в конкурентной закупке с участием субъектов малого и среднего предпринимательства соответствие участника конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства указанным в документации о конкурентной закупке требованиям законодательства Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся предметом закупки, если в соответствии с законодательством Российской Федерации информация и документы, подтверждающие такое соответствие, содержатся в открытых и общедоступных государственных реестрах, размещенных в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» (с указанием адреса сайта или страницы сайта в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», на которых размещены эти информация и документы).

Таким образом, Комиссия отмечает, что при осуществлении закупки среди субъектов малого и среднего предпринимательства у Заказчика сохраняется право требовать предоставления в составе заявки документов о соответствии участника требованиям законодательства только в случае, если такое соответствие невозможно проверить с помощью открытых и общедоступных государственных реестров, размещенных в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет».

При этом, наличие лицензии МЧС России на осуществление деятельности по монтажу, техническому обслуживанию и ремонту средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений отражено на официальном сайте МЧС России ([www.mchs.gov.ru](http://www.mchs.gov.ru)).

Комиссия отмечает, что положения пункта 9 части 19.1 статьи 3.4. Закона о закупках предоставляют Заказчику право запросить у участника закупки среди МСП декларацию, подтверждающую соответствие требованиям законодательства. При этом дополнительное предоставление подтверждающих документов не требуется.

Также Комиссия отмечает, что частью 19.1 статьи 3.4 Закона о закупках не предусмотрено установление требований о представлении в составе заявки справки об оказании Услуг своими силами и/или с привлечением третьих лиц (субисполнителей) с указанием предмета и общего объема Услуг по Договору, оказываемых привлекаемыми субисполнителями, в процентном отношении к цене Договора и свидетельство (уведомление) о переводе на упрощенную систему налогообложения.

При таких обстоятельствах Комиссия приходит к выводу об обоснованности указанного довода жалобы Заявителя и устанавливает в действиях Заказчика нарушение пункта 2 части 1 статьи 3, части 19.3 статьи 3.4 Закона о закупках.

3) Заявитель в своей жалобе выражает несогласие с пунктом 3.1.3 Технического задания, согласно которому исполнитель должен иметь действующий сертификат или иной документ производителя оборудования Socomes (надлежащим образом уполномоченного представителя производителя оборудования Socomes в Российской Федерации), предоставляющий право выполнения сервисного обслуживания (технического обслуживания) оборудования производства Socomes на территории Российской Федерации.

Допускается наличие действующих сертификатов или иных документов производителя оборудования Socomes (надлежащим образом уполномоченного представителя производителя оборудования Socomes в Российской Федерации), указанных в настоящем пункте Договора, у привлекаемых к оказанию Услуг субисполнителей.

По мнению Заявителя, требование о предоставлении сертификатов, установленное в пункте 3.1.3 Технического задания, препятствует исполнителю оказывать услуги Заказчику.

Также Заявитель оспаривает пункт 4.1.7 Технического задания, согласно которому Заказчик устанавливает наличие у исполнителя минимального количества числа работников при оказании услуг по эксплуатации оборудования ИС Объектов:

- 1 (Один) ответственный руководитель из числа административно-технического персонала;
- 3 (Три) заместителя ответственного руководителя из числа административно-технического персонала;
- 5 (Пять) работников по системам вентиляции (СВ) и кондиционирования воздуха (КВ) и системе холодоснабжения (СХС) – дежурный СВ, КВ и СХС, из числа оперативно-ремонтного персонала (для Объекта 1);
- 5 (Пять) работников по системе теплоснабжения, системам водоснабжения и водоотведения – дежурный сантехник, из числа оперативно-ремонтного не электротехнического персонала (Объекта 1);

- 3 (Три) работника по системам электроснабжения (ЭС), вентиляции (СВ) и кондиционирования воздуха (КВ), системе холодоснабжения (СХС) (дежурный ЭС, СВ, КВ и СХС), систем теплоснабжения, водоснабжения и водоотведения из числа оперативно-ремонтного персонала (для Объекта 2).

Согласно позиции Заявителя, поскольку целью проведения закупки является результат оказания услуг, Заказчик не вправе обременять потенциального исполнителя количеством привлекаемого персонала для оказания услуг, поскольку в документации отсутствуют сведения, что при отличном от установленного Заказчиком количества сотрудников исполнитель контракта не сможет оказать необходимый объем услуг.

В частности, Заявитель оспаривает пункты 4.2.5 и 4.2.6 Технического задания в соответствии с которыми Заказчиком установлено следующее.

В соответствии с пунктом 4.2.5 Технического задания, работники Исполнителя (привлекаемого Исполнителем субисполнителя), привлекаемые к оказанию услуг по обслуживанию источников бесперебойного питания должны иметь действующий сертификат или иной документ производителя оборудования Socomes (надлежащим образом уполномоченного представителя производителя оборудования Socomes в Российской Федерации), предоставляющий право выполнения сервисного обслуживания (технического обслуживания) оборудования производства Socomes на территории Российской Федерации.

Пунктом 4.2.6 Технического задания установлено, что Работники Исполнителя (привлекаемого Исполнителем субисполнителя) обязаны при оказании услуг по техническому обслуживанию ИБП и быстродействующих АВР производства Socomes Sicon иметь действующие сертификаты, выданные производителем оборудования Socomes (надлежащим образом уполномоченным представителем производителя оборудования Socomes в Российской Федерации) о прохождении ими для оказания Услуг по Договору обучения по ИБП серии Delphys MP Elite 160, Modulus GP 20-120 (Socomes) (на не менее 1 (Одного) специалиста).

По мнению Заявителя, Заказчик неправомерно требует у работников Исполнителя наличие сертификатов отдельных торговых марок, что не предусмотрено законодательством Российской Федерации. Заявитель ссылается на профессиональный стандарт 16.144, утвержденный приказом Министерства труда и социальной защиты Российской Федерации от 29.01.2019 № 47н, который является единственным нормативным актом, устанавливающим требования к специалистам, что, по мнению Заявителя, подтверждает избыточность спорных требований о наличии сертификатов у работников исполнителя.

Вместе с тем Заявитель оспаривает пункт 3.1.8 Технического задания, согласно которому исполнитель оказывает услуги собственным иждивением, силами работников, являющихся гражданами Российской Федерации, включенных в штат Исполнителя, либо с привлечением субисполнителей. Привлекаемые к оказанию услуг субисполнители и объем оказываемых ими услуг подлежат обязательному предварительному согласованию с Заказчиком в порядке, установленном Договором, при этом в состав услуг не входят услуги, указанные в пункте 3.4. Задания.

По мнению Заявителя, требование о наличии у исполнителя исключительно

сотрудников в штате или у соисполнителя без возможности привлечения сотрудников на основе договоров гражданско-правового характера, является неправомерным и в случае отсутствия необходимых сотрудников в штате, исполнителю необходимо иметь возможность привлечь субподрядчика для выполнения работ.

Заказчик с указанным доводом жалобы не согласился и в своих возражениях указал на то, что наличие действующего сертификата или иного документа производителя оборудования Socomes обусловлено необходимостью оказания услуг по эксплуатации и ремонту уже установленного оборудования этого производителя.

Необходимое минимальное число работников рассчитано с учетом опыта обслуживания объекта и практики исполнения аналогичных договоров.

Наличие в штате у исполнителя по договору специалиста, обладающего сертификатом, является подтверждением его квалификации, теоретических знаний и практических навыков, а также возможности использования технической поддержки фирмы Socomes.

В свою очередь, пункт 3.1.8 технического задания в составе закупочной документации не содержит каких-либо ограничений по основаниям привлечения субисполнителей, в том числе на основании договоров гражданско-правового характера.

Заказчик также отметил, что требования к персоналу исполнителя по договору обусловлены необходимостью качественного исполнения договора, заключаемого по результатам закупки.

Относительно указанного довода жалобы, Комиссия отмечает следующее.

Оспариваемые Заявителем требования Технического задания относятся исключительно к исполнителю по договору и не препятствуют подаче заявки на участие в Закупке.

Комиссия отмечает, что Заявителем не представлено доказательств того, что требования, включенные в оспариваемые пункты 3.1.3, 4.1.7, 4.2.5, 4.2.6, 3.1.8 Технического задания, создали одним участникам закупки преимущества перед другими, являлись непреодолимыми для исполнителя по договору в случае признания участника Победителем Закупки, а также каким-либо иным способом повлекли за собой ограничение количества участников закупки, а также не представлено подтверждения того, что Заказчик неправомерно включил требование о наличии у исполнителя действующих сертификатов или иных документов производителя оборудования Socomes в нарушение действительной потребности в таких инструментах.

При этом следует отметить, что на участие в Закупке подано 4 заявки, которые согласны оказать услуги в соответствии с требованиями Заказчика, что свидетельствует о том, что спорные требования Технического задания не привели к ограничению конкуренции и предоставлению преимуществ конкретному участнику Закупки.

В свою очередь, Заявителем в материалы дела не представлено доказательств

наличия действительного (а не мнимого) интереса участия в оспариваемой Закупке, а равно не представлено доказательств, что оспариваемые действия нарушают права и законные интересы Заявителя.

Следует отметить, что в силу части 6 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции предусмотрено, что к жалобе прикладываются документы, подтверждающие ее обоснованность.

При этом жалоба должна содержать перечень прилагаемых к ней документов.

То есть, бремя доказывания при рассмотрении жалобы в контрольном органе возлагается на лицо, подавшее жалобу на соответствующие действия Заказчика в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Проанализировав заявленный довод, Комиссия отмечает, что в жалобе Заявителя не указаны обжалуемые действия (бездействие) Заказчика, нарушающие действующее законодательство Российской Федерации о закупках, а также отсутствуют ссылки на положения действующего законодательства Российской Федерации о закупках, которые, по мнению Заявителя, были нарушены Заказчиком при включении оспариваемых положений Технического задания, равно как не приведено указаний в чем именно выразились нарушения в действиях Заказчика.

В свою очередь, в рассматриваемом случае Заявитель не приводит в жалобе доводов, обосновывающих нарушение его прав и законных интересов в данной части.

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 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).

Учитывая изложенное, Комиссия признает жалобу Заявителя в указанной части необоснованной.



5) Заявитель в своей жалобе также оспаривает порядок оценки заявок по подкритериям «Опыт оказания аналогичных Услуг» и «Количество квалифицированных специалистов Участника конкурса, привлекаемых к оказанию Услуг по Договору».

Комиссией установлено, что порядок оценки и сопоставления конкурсных заявок установлен Заказчиком в пункте 3.2.2 конкурсной документации.

В соответствии с подпунктом 3.2.2.1.2.1. пункта 3.2.2 конкурсной документации присвоение баллов Конкурсным заявкам по подкритерию 2.1. «Опыт оказания аналогичных Услуг» осуществляется на основании сведений и документов, предоставленных Участниками конкурса об оказании аналогичных Услуг по исполненным договорам за последние 5 (Пять) лет, в зависимости от интервала отклонения от начальной (максимальной) цены Договора, установленной в п. 2.2.1 Конкурсной документации:

- «5» баллов присваивается Участнику конкурса, у которого суммарная стоимость оказания аналогичных Услуг по исполненным договорам за последние 5 (Пять) лет равна или больше 100% в ценовом выражении от начальной (максимальной) цены Договора;
- «4» балла присваивается Участнику конкурса, у которого суммарная стоимость оказания аналогичных Услуг по исполненным договорам за последние 5 (Пять) лет равна или больше 95%, но меньше 100% в ценовом выражении от начальной (максимальной) цены Договора;
- «3» балла присваивается Участнику конкурса, у которого суммарная стоимость оказания аналогичных Услуг по исполненным договорам за последние 5 (Пять) лет равна или больше 85%, но меньше 95% в ценовом выражении от начальной (максимальной) цены Договора;
- «2» балла присваивается Участнику конкурса, у которого суммарная стоимость оказания аналогичных Услуг по исполненным договорам за последние 5 (Пять) лет равна или больше 75%, но меньше 85% в ценовом выражении от начальной (максимальной) цены Договора;
- «1» балл присваивается Участнику конкурса, у которого суммарная стоимость оказания аналогичных Услуг по исполненным договорам за последние 5 (Пять) лет равна или больше 70%, но меньше 75% в ценовом выражении от начальной (максимальной) цены Договора;
- «0» баллов присваивается Участнику конкурса, у которого суммарная стоимость оказания аналогичных Услуг по исполненным договорам за последние 5 (Пять) лет меньше 70% в ценовом выражении от начальной (максимальной) цены Договора или Участнику конкурса, не предоставившему сведения и документы, подтверждающие опыт оказания аналогичных Услуг по исполненным договорам за последние 5 (Пять) лет.

При расчете оценки по подкритерию 2.1. «Опыт оказания аналогичных Услуг» учитывается только подтвержденный опыт оказания аналогичных Услуг копиями документов, указанными в подпункте 6 таблицы пункта 3.3.1. Конкурсной документации.

В соответствии с подпунктом б) таблицы пункта 3.3.1. Конкурсной документации подтверждение соответствия Участников конкурса установленным требованиям является справка о перечне и годовых объемах выполнения аналогичных договоров (с приложением копий исполненных договоров (в том числе копий приложений к данным договорам, устанавливающих виды оказываемых услуг в отношении оборудования инженерных систем, указанных в подпунктах а), б) пункта 6.2.2.2.3 Конкурсной документации) и актов об оказании услуг) (при наличии).

Так, пунктом 6.2.2.2.3. конкурсной документации установлено, что в Справке Участник конкурса указывает опыт оказания аналогичных Услуг по исполненным договорам за последние 5 (Пять) лет (при наличии).

В целях оценки и сопоставления Конкурсных заявок учитывается опыт оказания аналогичных Услуг по исполненным договорам оказания услуг по:

а) оперативному обслуживанию оборудования систем электроснабжения, систем теплоснабжения, систем водоснабжения, систем водоотведения, противопожарных систем и установок, систем вентиляции и кондиционирования воздуха, систем холодоснабжения;

б) техническому обслуживанию оборудования систем электроснабжения, систем теплоснабжения, систем водоснабжения, систем водоотведения, противопожарных систем и установок, систем вентиляции и кондиционирования воздуха, систем холодоснабжения.

(Участник конкурса предоставляет не менее 1 (Одного) исполненного договора оказания услуг по оперативному обслуживанию и не менее 1 (Одного) исполненного договора оказания услуг по техническому обслуживанию).

В случае отсутствия в Конкурсной заявке Участника конкурса документов, подтверждающих опыт оказания аналогичных Услуг по исполненным договорам оказания услуг по оперативному обслуживанию оборудования хотя бы одной из систем, перечисленных в подпункте а) пункта 6.2.2.2.3 Конкурсной документации и по техническому обслуживанию оборудования хотя бы одной из систем, перечисленных в подпункте б) пункта 6.2.2.2.3 Конкурсной документации, опыт не будет учтен в качестве аналогичного.

К Справке прилагаются копии исполненных договоров (в том числе копии приложений к данным договорам, устанавливающих виды оказываемых услуг в отношении оборудования инженерных систем, указанных в подпунктах а), б) пункта 6.2.2.2.3 Конкурсной документации), актов об оказании услуг.

Участник может самостоятельно выбрать договоры, которые, по его мнению, наилучшим образом характеризуют его опыт.

По мнению Заявителя, Заказчик ограничил предмет принимаемых к оценке договоров, а также установил необоснованное условие о том, что участники должны предоставить не менее 1 исполненного договора по оперативному обслуживанию и не менее 1 исполненного договора оказания услуг по техническому обслуживанию, в противном случае баллов по показателю участники не получают.

Вместе с тем в соответствии с подпунктом 3.2.2.1.2.3. пункта 3.2.2 конкурсной

документации при оценке заявок по подкритерию 2.2 «Количество квалифицированных специалистов Участника конкурса, привлекаемых к оказанию Услуг по Договору» учитывается количество специалистов в штате Участника конкурса, привлекаемых к оказанию Услуг по Договору, квалификация которых подтверждена в соответствии с требованиями к Участникам конкурса, указанными в пункте 3.2.1.2.2 Конкурсной документации и производится по следующей шкале распределения баллов:

- «5» баллов присваивается Участнику конкурса, который подтвердил наличие в штате специалистов, соответствующих следующим требованиям:

а) более 1 (Одного) специалиста, отвечающего требованиям пункта 3.2.1.2.2.1 Конкурсной документации;

б) более 3 (Трех) специалистов, отвечающих требованиям пункта 3.2.1.2.2.2 Конкурсной документации;

в) более 5 (Пяти) специалистов, отвечающих требованиям пункта 3.2.1.2.2.3 Конкурсной документации;

г) более 5 (Пяти) специалистов, отвечающих требованиям пункта 3.2.1.2.2.4 Конкурсной документации;

д) более 3 (Трех) специалистов, отвечающих требованиям пункта 3.2.1.2.2.5 Конкурсной документации;

- «3» балла присваивается Участнику конкурса, который подтвердил наличие в штате специалистов, соответствующих следующим требованиям:

а) 1 (Одного) специалиста, отвечающего требованиям пункта 3.2.1.2.2.1 Конкурсной документации;

б) 3 (Трех) специалистов, отвечающих требованиям пункта 3.2.1.2.2.2 Конкурсной документации;

в) 5 (Пяти) специалистов, отвечающих требованиям пункта 3.2.1.2.2.3 Конкурсной документации;

г) 5 (Пяти) специалистов, отвечающих требованиям пункта 3.2.1.2.2.4 Конкурсной документации;

д) 3 (Трех) специалистов, отвечающих требованиям пункта 3.2.1.2.2.5 Конкурсной документации;

или в иных случаях, не подпадающих под критерии оценки на «0» баллов и «5» баллов.

- «0» баллов присваивается Участнику конкурса, который не подтвердил наличие в штате или подтвердил меньшее количество в штате специалистов, соответствующих требованиям подпунктов 3.2.1.2.2.1 - 3.2.1.2.2.5 пункта 3.2.1.2.2 Конкурсной документации.

Согласно позиции Заявителя, наличие персонала в штате компании не является определяющим фактором для успешного выполнения обязательств по договору и

качества выполненных работ, поскольку такой персонал может быть привлечен и через гражданско-правовые договоры.

Заказчик с указанным доводом жалобы не согласился и на заседании Комиссии пояснил, что данные требования относятся к оценке заявок и не влияют на допуск участников.

Относительно указанного довода жалобы, Комиссия отмечает следующее.

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

Исходя из пункта 32 Обзора судебной практики Верховного суда Российской Федерации № 3, утвержденного Президиумом Верховного суда Российской Федерации 10.11.2021, Законом о закупках заказчиком предоставлено право сформировать свою систему закупок в зависимости от особенностей осуществления деятельности, установив при необходимости дополнительные требования к участникам закупки, направленные в первую очередь на выявление в результате закупочных процедур лица, исполнение контракта которым в наибольшей степени будет отвечать целям эффективного использования источников финансирования, удовлетворения потребности заказчиков в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности.

Согласно пункту 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), указано, что использование заказчиком оценочных критериев выбора поставщика не является нарушением, если эти критерии носят измеримый характер и соответствие участника закупки названным критериям может быть установлено объективно.

В свою очередь, Комиссия также считает необходимым отметить, что установление в документации о проведении закупки критериев оценки не ограничивает право хозяйствующих субъектов на участие в процедуре закупки, а преследует цель определения лучшего предложения в рамках проводимой Заказчиком процедуры закупки.

Положения действующего законодательства Российской Федерации не закрепляют перечень критериев оценки, которые могут быть применены при проведении конкурса, и не устанавливают обязательного для применения всеми заказчиками порядка проведения оценки заявок.

При таких обстоятельствах, действующее законодательство Российской Федерации предоставляет Заказчику право на формирование такого порядка оценки и сопоставления заявок, которое он счел необходимым для выявления лучших условий исполнения договора, заключаемого по результатам проведения конкурентной процедуры, в связи с чем, Заказчик на свое усмотрение определяет критерии оценки заявок и порядок проведения такой оценки.

Следовательно, Заказчик при осуществлении конкурентной процедуры наделен

правом самостоятельного формирования порядка оценки заявок по критериям, определения их содержания, значимости, при условии, что такой порядок не повлечет за собой ограничение конкуренции.

Приведенные правовые позиции, позволяя определить круг правомерных действий заказчика при установлении в документации о закупке, проводимой по правилам Закона №223-ФЗ, требований к участникам, отличающихся достаточной степенью строгости, указывают также на обстоятельства, наличие которых является индикатором нарушения принципов, предусмотренных пунктом 1 части 1 статьи 3 Закона о закупках, и которые подлежат выяснению антимонопольным органом в целях выявления в действиях заказчика данного нарушения. Такие обстоятельства подразумевают фактическое, а не мнимое предоставление преимущественных условий участия в закупке для отдельных хозяйствующих субъектов, ограничение возможности участия наибольшего числа конкурентов в целях обеспечения победы в закупке данных хозяйствующих субъектов.

Принцип равноправия, в силу пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках предполагает недопустимость предъявления различных требований к участникам закупки, находящимся в одинаковом положении, в отсутствие к тому причин объективного и разумного характера.

В настоящем случае установленные Заказчиком подкритерии оценки в равной мере применяются ко всем участникам закупки, и, следовательно, не приводят к исключению из числа участников закупки хозяйствующих субъектов по причинам, не связанным с обеспечением удовлетворения потребностей заказчика.

Заявителем действительных доказательств, подтверждающих нарушение своих прав, а также доказательств, свидетельствующих о невозможности получения баллов по спорным подкритериям Комиссии не представлено.

Вместе с тем Комиссия отмечает, что установленные подкритерии носят оценочный характер и не являются критериями допуска.

Процедура оценки и сопоставления заявок на участие в Закупке направлена на выявление участника, заявка которого содержит лучшее предложение по исполнению договора, в том числе, исходя из кадровых ресурсов, имеющихся у участника Закупки, и никаким образом не может ограничить участников Закупки в их праве подать заявку на участие в такой Закупке и предложить условия исполнения договора, более выгодные, чем у других участников закупки.

При этом отсутствие необходима опыта, а также отсутствие сертифицированных специалистов у Заявителя, в том числе необходимого количества специалистов в штате не может свидетельствовать об ограничении конкуренции со стороны Заказчика, поскольку участник Закупки может добрать баллы за счет других подкритериев оценки и стать победителем Закупки.

Действительных доказательств нарушения своих прав и ограничения конкуренции путем предоставления преимущества конкретному лицу установленным порядком оценки, Заявителем не представлено, а Комиссией не установлено.

При таких обстоятельствах Комиссия признает указанные доводы жалобы Заявителя необоснованными.

6) Согласно доводам жалобы Заявитель ссылается на нарушение Заказчиком статьи 3.4 Закона о закупках, выразившееся в установлении возможности подачи на участие в Закупке заявок коллективными участниками.

По мнению Заявителя проведение конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства не предполагает коллективное участие субъектов малого и среднего предпринимательства в Закупке.

Заказчик с доводами жалобы не согласился и в своих письменных пояснениях указывает на то, что коллективное участие заявок не противоречит положениям Закона о закупках.

Относительно указанного довода жалобы, Комиссия отмечает следующее.

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

В соответствии с пунктом 28 Извещения о проведении конкурса в электронной форме Участниками закупки могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства.

Согласно пункту 27 Извещения о проведении конкурса в электронной форме участник конкурса - любое юридическое лицо или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника конкурса, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала, за исключением юридического лица, являющегося иностранным агентом в соответствии с Федеральным законом от 14 июля 2022 года № 255-ФЗ «О контроле за деятельностью лиц, находящихся под иностранным влиянием», либо любое физическое лицо или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника конкурса, в том числе индивидуальный предприниматель или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника конкурса, за исключением физического лица, являющегося иностранным агентом в соответствии с Федеральным законом от 14 июля 2022 года № 255-ФЗ «О контроле за деятельностью лиц, находящихся под иностранным влиянием».

Комиссия оценивает доводы Заказчика по установлению возможности коллективного участия в Закупке критически в связи со следующим.

Согласно письму Минфина России от 06.07.2023 № 24-07-09/62910 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.

Указанная позиция также отражена в постановлении Арбитражного суда Московского округа от 11.07.2023 по делу № А40-90938/22.

Таким образом, Заказчиком при формировании Документации допущены нарушения статьи 3.4 Закона о закупках, выразившиеся в установлении возможности подачи на участие в Закупке заявок коллективными участниками.

При таких обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу о несоответствии действий Заказчика требованиям пункта 2 части 1 статьи 3, частей 19.1, 19.3 статьи 3.4 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 о частичной обоснованности жалобы Заявителя.

Руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия

**РЕШИЛА:**

1. Признать жалобу «.....» (ИНН:«.....», ОГРН:«.....») на действия «.....» (ИНН: «.....», ОГРН: «.....») при проведении Закупки частично обоснованной.
2. Установить в действиях Заказчика нарушения пункта 2 части 1 статьи 3, частей 19.1, 19.3 статьи 3.4 Закона о закупках.
3. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание.

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