

## РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-739/2023 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

24.01.2023

г. Москва

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

Председательствующего Комиссии,

«.....»,

членов Комиссии:

«.....»,

«.....»,

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей «.....», «.....»,

рассмотрев жалобу «.....» (далее также - Заявитель) на действия «.....» (далее также - Заказчик) при проведении закрытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по техническому обслуживанию технических средств систем противопожарной защиты зданий для нужд ФГАОУ ВО Первый МГМУ им. И.М. Сеченова Минздрава России (Сеченовский Университет) в 2023 - 2024 году (закупочная процедура № 224045200229, опубликованная на официальном сайте <https://www.astgoz.ru>) (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.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, закупочной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (в редакции, действующей на дату размещения Положения о закупках) (далее - Закон о закупках), за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере

закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

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

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

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

Согласно доводам жалобы, нарушение со стороны Заказчика выразилось в ненадлежащей оценке заявки Победителя Закупки «.....», ИНН: «.....» (далее также — Победитель закупки, «.....») по критерию оценки «Наличие у участника закупок опыта поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг».

Кроме того, Заявитель указывает, что из указанных в итоговом протоколе сведений, не представляется возможным определить компании, которые входят в состав коллективной заявки Победителя закупки, в связи с чем не представляется возможным определить какое количество участников состоит в составе заявки коллективного участника и какое количество опыта было засчитано по каждому из участников.

Вместе с тем Заявитель в жалобе указывает, что в силу пункта 1.12.6.4.1. Положения о закупке, по подкритерию оценки «положительная деловая репутация, наличие положительного опыта осуществления поставок, выполнения работ или оказания услуг, в том числе за определенный промежуток времени» показатели лиц, выступающих на стороне Участника, по данному подкритерию не суммируются, а выбирается лучшее значение соответствующего подкритерия, среди всех лиц, выступающих на стороне такого Участника.

При этом Заявитель отмечает, что пунктом 16 закупочной документации, установлены особенности участия в закупке коллективных участников, которые включают в том числе положения, согласно которым по подкритерию оценки «положительная деловая репутация, наличие положительного опыта осуществления поставок, выполнения работ или оказания услуг, в том числе за определенный промежуток времени» показатели лиц, выступающих на стороне Участника, по данному подкритерию суммируются.

Таким образом, Заявитель полагает, что Заказчик нарушил требования Положения о закупке с целью создания преимуществ заявке «.....», тем самым ограничив конкуренцию.

Дополнительно, в обоснование своей позиции Заявитель отметил, что реестре контрактов на сайте единой информационной системы в сфере закупок (<http://zakupki.gov.ru>) контрактов, исполненных «.....» на сумму, указанную в протоколе, найти не удалось.

С учетом изложенного, по мнению Заявителя, Заказчиком нарушен порядок оценки заявок по нестоимостному критерию и Заказчиком принимались к учету контракты/договоры не соответствующие положениям закупочной документации.

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

На заседании Комиссии Заказчик пояснил, что «.....» является коллективным участником Закупки совместно с «.....» (ИНН «.....»). В свою очередь, опыт к оценке учитывался только лидера коллективной заявки «.....».

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. N 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).

При проведении Закупки Заказчик руководствовался нормами Закона о закупках и Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд федерального государственного автономного образовательного учреждения высшего образования Первый Московский государственный медицинский университет имени И.М. Сеченова Министерства здравоохранения Российской Федерации (Сеченовский Университет) (далее также – Положение о закупке).

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

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

Согласно пунктам 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.

Относительно ненадлежащей оценке заявки Победителя Закупки по критерию «Наличие у участника закупок опыта поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг», Комиссия отмечает следующее.

Приложением № 4 к закупочной документации, установлен порядок оценки заявок на участие в конкурсе.

Критериями и порядком оценки заявок установлены положения, регламентирующие порядок начисления баллов по критериям: «Цена договора» и «Наличие у участника закупок опыта поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг».

Оценка заявок по критерию «Наличие у участника закупок опыта поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг» установлена в закупочной документации следующим образом.

Значимость критерия оценки: 50%.

Коэффициент значимости критерия оценки: 0.5.

Максимальное количество баллов: 100.

Количество баллов, присуждаемых по критерию оценки «Наличие у участника закупок опыта поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг», определяется по показателю критерия оценки:

- Опыт исполнения контрактов (договоров), заключенных с участником закупки, в соответствии с нормами Федерального закона №44-ФЗ и(или) нормами Федерального закона №223-ФЗ.

При оценке по данному показателю анализируется информация об опыте участника по успешному выполнению работ сопоставимого характера, при этом дата начала работ должна быть не ранее 01 января 2017 г.

Под успешным выполнением работ понимается исполнение исполнителем (участником закупки) контракта и/или договора без применения к такому исполнителю (участнику закупки) неустоек (штрафов, пени).

Выполнение работ сопоставимого характера считается реализованный проект в области выполнения работ по техническому обслуживанию технических средств систем противопожарной защиты зданий, в которых участник закупки указан в качестве подрядчика.

Комиссией будет оцениваться общая сумма исполненных участником закупки контрактов и/или договоров по выполнению работ по техническому обслуживанию технических средств систем противопожарной защиты зданий, сведения о которых содержатся в реестре контрактов и/или реестре договоров, размещенных в Единой информационной системе. В подтверждение указанных сведений для присуждения баллов в составе заявок участников закупки должны быть приложены

копии исполненных контрактов/договоров (включая приложения к контракту/договору, содержащие техническое задание) с приложением акта (ов) приемки работ. При оценке учитываются только полностью исполненные контракты (договоры). При оценке учитываются только контракты и (или) договоры, заключенные участником закупки с заказчиком в соответствии с законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и нужд отдельных видов юридических лиц, а также документы, подтверждающие исполнение указанных контрактов и (или) договоров без применения к исполнителю неустоек (штрафов, пеней).

В целях однозначной идентификации и проверки членами комиссии Заказчика информации о представленных контрактах (договорах) участнику закупки в составе заявки необходимо предоставить по каждому контракту (договору) реестровый номер контракта (договора), присвоенный контракту (договору) в реестре контрактов на сайте единой информационной системы в сфере закупок (<http://zakupki.gov.ru>), и(или) номер закупки, указанный на сайте единой информационной системы в сфере закупок (<http://zakupki.gov.ru>), по результатам проведения которой был заключен такой контракт (договор).

Заказчик в материалы дела предоставил Комиссии Управления заявку Победителя Закупки «.....».

Комиссией установлено, что Победителем закупки в составе заявки представлена справка об опыте, в которой заявлено 114 договоров на общую сумму 772 037 072,00 руб.

Как следует из протокола подведения итогов конкурса от «12» января 2023 г. № 224045200229/3 (217-зэа), заявке «.....» (коллективный участник № 65682) по критерию оценки «Наличие у участника закупок опыта поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг» было присвоено максимальное количество 100 баллов и принято к оценке 114 договоров на сумму 772 037 072,00 руб.

Таким образом, Комиссией установлено, что Заказчиком были приняты к оценке все договоры, представленные в составе заявки участника.

Комиссия Управления, проанализировав представленную заявку Победителя закупки, установила, что в составе заявки были представлены договоры, которые не соответствовали требованиям закупочной документации и не могли быть приняты к оценке закупочной комиссией Заказчика.

В обоснование своих выводов, Комиссия Управления, считает необходимым отметить в качестве примера ряд договоров, которые не правомерно были приняты Заказчиком к оценке по критерию «Наличие у участника закупок опыта поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг»:

1. Договор от 11.04.2017 № 13/17-ТО, заключенный с «.....» (ИНН: «.....»).

Указанный договор не мог быть принят к оценке, поскольку на заседании Комиссии было установлено, что на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок отсутствуют сведения о данном Заказчике.

Комиссией установлено, что указанный Заказчик не осуществляет закупки в

соответствии с Федеральными законами N 44-ФЗ, N 223-ФЗ.

При этом в соответствии с требованиями закупочной документации, к учету Заказчик должен принимать копии исполненных договоров и/или государственных контрактов, заключенных в соответствии с Федеральными законами N 44-ФЗ, N 223-ФЗ, сведения о которых размещены на сайте единой информационной системы в сфере закупок (<http://zakupki.gov.ru>).

Кроме того, Заказчик согласился на заседании Комиссии, что указанный договор был принят к оценке неправомерно.

2. Договор от 25.02.2019 № 57041915-ТО, заключенный с «.....» (ИНН: «.....»).

Указанный договор не мог быть принят к оценке, поскольку Комиссией Управления установлено, что согласно сведениям из официального сайта Единой информационной системы в сфере закупок указанный договор переведен в статус «Исполнение прекращено - расторжение».

В свою очередь, в соответствии с требованиями закупочной документации, при оценке учитываются только полностью исполненные контракты (договоры). При оценке учитываются только контракты и (или) договоры, заключенные участником закупки с заказчиком в соответствии с законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и нужд отдельных видов юридических лиц, а также документы, подтверждающие исполнение указанных контрактов и (или) договоров без применения к исполнителю неустоек (штрафов, пеней).

Таким образом, Комиссией было установлено, что к оценке Заказчик принял как минимум 2 договора «.....» в порядке, который не предусмотрен закупочной документацией.

Комиссия Управления отмечает, что закупочная комиссия Заказчика должна проверять заявки на предмет соответствия требованиям документации.

Вместе с тем соблюдая установленный порядок оценки Заказчик вправе принимать к оценке контракты/договоры только соответствующие положениям Закупочной документации, а в случае представление контрактов/договоров по комплексным услугам только в той части (сумме), которая касается закупаемых услуг.

В случае, когда из контракта/договора и/или представленных актов не представляется возможным администрировать стоимость услуг согласно установленному порядку оценки, такие контракты/договоры не подлежат оценке.

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.

Вместе с тем действия Заказчика вышеуказанным нормам положения не соответствовали, поскольку Заказчиком осуществлена ненадлежащая оценка заявки «.....» по критерию опыта участника в нарушение положений документации.

Комиссия также отмечает, что в определении Верховного Суда Российской Федерации от 12.05.2015 №305-КГ15-1682 установлено, что определение победителя торгов, основанное на субъективном усмотрении организатора закупки, не соответствует целям и задачам, ради которых принимался Закон о закупках.

Из положений статьи 1 Закона о закупках следует, что целью регулирования данного закона является в том числе расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Таким образом, проводимая конкурентная процедура должна содержать механизмы, обеспечивающие осуществление реальной конкуренции на торгах между участниками закупки, во избежание мнимости такой процедуры, когда реальная конкурентная борьба подавляется предоставлением отдельному хозяйствующему субъекту (прямо или косвенно) преимущественного положения заказчиком, о недопустимости которого последовательно высказывался Верховный Суд РФ в Обзоре судебной практики от 16.05.2018.

Как отмечено в постановлении Арбитражного суда Московского округа от 17.09.2015 по делу № А40-195614/2014, законодательством о закупках не запрещена конкретизация того или иного требования закона, однако любое отступление от названных требований должно иметь под собой объективную документально подтвержденную необходимость.

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

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).

Таким образом, Комиссия отмечает, что Заказчик не вправе осуществлять оценку заявок в порядке, который не предусмотрен в закупочной документации.

В данном случае действия Заказчика, выразившиеся в применении неравного подхода при рассмотрении заявок участников Закупки, не соответствуют пункту 2 части 1, части 6 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 доводов жалобы в

указанной части.

Относительно позиции Заявителя, что положения документации в части установления требований к оценке коллективных участников противоречат Положению о закупке Заказчика, Комиссия Управления отмечает, что спорные положения документации, которые, по мнению Заявителя, являются некорректными, подлежали обжалованию до окончания срока подачи заявок. В противном случае реализация такого права за пределами окончания срока подачи заявок необоснованно затрагивает права и законные интересы иных участников закупки, которые подали заявки на условиях документации. Заявитель, будучи участником конкурентной процедуры, подав заявку, конклюдентно согласился со всеми требованиями и условиями закупочной документации, в том числе в части установленных в ней критериев, порядка оценки заявок и присваиваемых баллов, что делает невозможным в последующем обжалование таких положений.

Вместе с тем Комиссия приходит к выводу о необходимости в выдаче Заказчику обязательного для исполнения предписания, поскольку сведения о заключении договора по результатам Закупки отсутствуют.

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 «.....» (ОГРН: «.....», ИНН: «.....») на действия «.....» (ОГРН: «.....», ИНН: «.....») при проведении Закупки обоснованной.
2. Установить в действиях Заказчика нарушения пункта 2 части 1, части 6 статьи 3 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.