

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-19168/2021 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

08.11.2021

г. Москва

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

при участии посредством видеоконференцсвязи представителя АО «Первая Образцовая типография», в отсутствие представителя ООО «Энитэль.Ко», извещенного надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 26.10.2021 № ЕО/65694/21,

рассмотрев жалобу ООО «Энитэль.Ко» (далее — Заявитель) на действия АО «Первая Образцовая типография» (далее — Заказчик) при проведении запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на выполнение подрядных работ по очистке кровель зданий, выступающих элементов фасада, козырьков входов зданий от снега и наледи, расположенных в заповедной территории № 10 «Замоскворечье» по адресу: г. Москва, улица Пятницкая, д. 71/5, строения: 2, 3, 4, 6, 8 (реестровый № 32110728112) (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>.

В уведомлении о принятии жалобы к рассмотрению содержалась информация о том, что в случае отсутствия технической возможности, а также при наличии иных объективных причин невозможности рассмотрения жалобы посредством видеоконференцсвязи, стороны вправе подать ходатайство об очном рассмотрении жалобы, оформленное надлежащим образом. Указанное ходатайство должно быть направлено не позднее 15:00 (по московскому времени) рабочего дня, предшествующего дню рассмотрения жалобы на электронные почты to77@fas.gov.ru, to77-torgi.mufas@fas.gov.ru.

Кроме того, в адрес Московского УФАС России 02.11.2021 ООО «Энитэль.Ко» (далее — Заявитель) было направлено ходатайство о рассмотрении жалобы в отсутствие представителя Заявителя (вх. № 95413-ЭП/21 от 02.11.2021).

Комиссия Московского УФАС, рассмотрев указанное ходатайство посчитала возможным провести рассмотрение жалобы в отсутствие представителя от Заявителя.

Согласно части 16 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, рассмотрение жалобы по существу осуществляется комиссией антимонопольного органа. Неявка лиц, надлежащим образом уведомленных (уведомленных посредством направления антимонопольным органом уведомления, предусмотренного частью 11 настоящей статьи) о времени и месте рассмотрения жалобы по существу, не является препятствием для такого рассмотрения.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, 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 требованиями пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о Закупках.

Заявитель в своей жалобе выражает несогласие с установленным в документации порядком оценки заявок.

Представитель Заказчика с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения и материалы.

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 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 (далее - 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.

Согласно пункту 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны установленные заказчиком требования к участникам закупки.

Комиссией установлено, что 14.10.2021 Заказчик на сайте Единой электронной торговой площадки, а также на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (<http://zakupki.gov.ru>) (далее – ЕИС), разместил информацию о проведении запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на выполнение подрядных работ по очистке кровель зданий, выступающих элементов фасада, козырьков входов зданий от снега и наледи, расположенных в заповедной территории № 10 «Замоскворечье» по адресу: г. Москва, улица Пятницкая, д. 71/5, строения: 2, 3, 4, 6, 8 (реестровый № 32110728112) (далее – запрос предложений, процедура).

Так, пунктом 9.3 Закупочной документации установлен порядок оценки заявок по критерию «Наличие у участника процедуры закупки опыта в области выполнения аналогичных работ»:

Значимость критерия– 40%

Коэффициент значимости критерия оценки заявки 0,4.

Описание предмета оценки: оценивается подтвержденная участником в составе заявки информация о количестве исполненных контрактов/договоров, заключенных на выполнение аналогичных работ, каждый из которых заключен и исполнен в период с 01 января 2019 года по дату окончания срока подачи заявок на участие в процедуре закупки.

В целях оценки заявок по данному подкритерию под «аналогичными работами» следует понимать работы, связанные с очисткой кровли зданий, выступающих элементов фасада, козырьков входов зданий от снега и наледи объектов, расположенных в заповедной территории (наименования контрактов/договоров могут не совпадать с предметом договора, заключаемого по итогам процедуры закупки).

Требования к документам, подтверждающим оцениваемые сведения: информация о количестве заключенных и исполненных контрактов/договоров предоставляется в соответствии с Формой № 3 раздела V. «ОБРАЗЦЫ ФОРМ И ДОКУМЕНТОВ» настоящей документации (далее – Форма № 3), и должна быть подтверждена:

1) копиями исполненных контрактов/договоров на выполнение

аналогичных работ;

2) копиями актов сдачи-приемки выполненных работ;

Для присуждения баллов по подкритерию к рассмотрению принимаются контракты/договоры, отвечающие следующим требованиям:

контракты/договоры должны быть заключены и исполнены в период с 01 января 2019 года по дату окончания срока подачи заявок на участие в процедуре закупки, т.е. по которым выполнены все обязательства в установленный период. Дата исполнения контракта/договора не должна быть позже даты окончания срока подачи заявок на участие в процедуре закупки.

к контрактам/договорам должны быть приложены копии всех страниц контрактов/договоров, включая приложений к ним, а также копии всех страниц дополнительных соглашений о внесении изменений, дополнений и т.д. к таким контрактам/договорам;

к контрактам/договорам должны быть приложены копии актов сдачи-приемки выполненных работ, подтверждающие исполнение обязательств по представленным участником контрактам/договорам, в период с 01 января 2019 года по дату окончания срока подачи заявок на участие в процедуре закупки;

содержащие соответствующие печати (при наличии) и подписи сторон. Не допускается использование в документах графических вставок с изображением подписей/печатей сторон.

Допускается предоставление участником рамочных контрактов/договоров, т.е. контрактов/договоров, в которых указан срок исполнения/срок действия таких контрактов/договоров, при этом объем, цена выполненных работ и иные существенные условия определены в заявках, приложениях, дополнительных соглашениях (иных документах) к таким контрактам/договорам. В этом случае одна заявка, одно приложение, дополнительное соглашение (иной документ) принимаются ЗК к оценке как 1 (Один) исполненный контракт/договор при условии его соответствия следующим требованиям:

предмет закупки, указанный в заявках, приложениях, дополнительных соглашениях (иных документах) соответствует предмету настоящей процедуры закупки;

заявки, приложения, дополнительные соглашения (иные документы) заключены и исполнены в период с 01 января 2019 года по дату окончания срока подачи заявок на участие в процедуре закупки;

приложены копии всех страниц заявок, приложений, дополнительных соглашений (иных документов), рамочного контракта/договора, а также дополнительных соглашений о внесении изменений, дополнений и т.д. к таким заявкам, приложениям, дополнительным соглашениям (иным документам), рамочному контракту/договору;

заявки, приложения, дополнительные соглашения (иные документы), рамочный контракт/договор содержат соответствующие печати и подписи сторон. Не допускается использование в документах графических вставок с изображением подписей/печатей сторон.

Допускается предоставление контрактов/договоров, дополнительных соглашений, копий актов сдачи-приемки выполненных работ к таким контрактам/договорам, подписанных усиленной квалифицированной электронной подписью. Документы считаются подписанными в случае, если самостоятельно показывают содержание электронного документа, подписанного электронной подписью, включая визуализацию данной электронной подписи, содержащую информацию о том, что такой документ подписан электронной подписью, а также о номере, владельце и периоде действия сертификата ключа проверки электронной подписи.

В случае если в соответствии с требованиями Закона № 44-ФЗ и/или Закона № 223-ФЗ для сторон сделки не предусмотрено заключение контракта/договора в письменной форме на бумажном носителе, то участник в составе заявки прикладывает контракт/договор, который был заключен в электронной форме, текст которого был размещен (опубликован) в ЕИС в формате «Word» или «Pdf» в порядке, установленном требованиями Закона № 44-ФЗ и/или Закона № 223-ФЗ, с обязательным указанием в Форме № 3 реестрового номера извещения об осуществлении закупки в ЕИС, за исключением случаев, когда в соответствии с Законом № 44-ФЗ и/или Законом № 223-ФЗ извещение об осуществлении процедуры закупки не размещалось в ЕИС.

Непредставление участником в составе заявки указанных выше сведений и документов, а также представление других сведений и/или документов, отличных от требуемых в настоящем пункте (например, акты сверки, счета-фактуры, универсальные передаточные документы и т.д.), будет расцениваться ЗК как непредставление требуемых сведений и документов, но не будет являться основанием для отклонения участника закупки.

По мнению Заявителя установление Заказчиком критерия о наличии аналогичного опыта работ на объектах, расположенных в заповедной территории необоснованно ограничивает конкуренцию по отношению к потенциальным участникам закупки. Выполнение подрядных работ по

очистке кровель на объектах, расположенных в заповедной территории, не отличается от выполнения аналогичных работ на объектах вне указанных территорий. Кроме того, техническое задание заказчика является типовым и не содержит указания на какие-либо особенности здания и/или территории.

19.10.2021 года Заявителем был направлен запрос на разъяснение документации (фото экрана с формой запроса прилагается) следующего содержания: «Просим разъяснить чем отличаются объекты, расположенные в заповедных территориях, и расположенные вне данных территорий, для целей выполнения подрядных работ по очистке кровель зданий, выступающих элементов фасада, козырьков входов зданий от снега и наледи. Просим исключить из данного критерия оценки фразу «... объектов, расположенных в заповедной территории». Считаем, что формулировка данного критерия ограничивает количество участников». Ответ на запрос разъяснений от Заказчика не поступил.

На заседании Комиссии Заказчик пояснил, что указанные в предмете закупки объекты, расположенные по адресу: г. Москва, улица Пятницкая, д. 71/5, строения: 3, 4 в соответствии с Приказом № 148 от 03.07.2016 г. являются объектами культурного наследия регионального значения, а объекты, расположенные по адресу: г. Москва, улица Пятницкая, д. 71/5, строения: 2,6,8 в соответствии с Постановлением Правительства Москвы от 16 декабря 1997 г. N 881-ПП являются объектами, расположенными в заповедной территории.

Кроме того, согласно подпункту 2. пункта 9.1.3. Положения о закупках товаров, работ, услуг АО «Первая Образцовая типография» в закупочной документации Заказчик может устанавливать дополнительные обоснованные требования, а именно:

- наличие у участника опыта поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг связанного с предметом договора.

Так, пунктом 3.3 Закупочной документации Заказчиком установлены дополнительные квалификационные требования к участникам закупки:

- часть кровель, подлежащих обслуживанию, не имеют ограждений, поэтому к работе на высоте допускаются только специалисты, имеющие действующие удостоверения промышленных альпинистов;

- наличие у участника закупки опыта выполнения работ аналогичных предмету закупки (выполнение подрядных работ по очистке кровель зданий, выступающих элементов фасада, козырьков входов зданий от снега и наледи зданий, расположенных в заповедной территории).

Комиссия Управления оценив оспариваемые Заявителем критерии оценки, приходит к выводу о том, что Заказчиком в Конкурсной документации о закупке сформулированы требования, которые основаны на представлении Заказчика о потребности в услугах определенного качества и количества, о потенциальном исполнителе с определенной квалификацией, опытом, ресурсами и т.д.

Спорные требования предъявлены ко всем участникам закупки, что не может рассматриваться как дискриминационное условие, ограничивающее конкуренцию.

При этом оспариваемые Заявителем критерии не являются условием допуска к участию в Конкурсе, а учитывается только при оценке заявок участников.

Непредставление участником в составе заявки таких сведений и документов, не является основанием отклонения такой заявки.

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 измеряемый характер и соответствие участника закупки названным критериям может быть установлено объективно.

Согласно части 6 статьи 3 Закона о закупках заказчик самостоятельно определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке.

Как отмечается в определении Верховного суда РФ от 31.07.2017 № 305-КГ17-2243, Закон о закупках не содержит конкретных правил и критериев относительно требований, устанавливаемых заказчиком к участникам закупки. Осуществляя организацию и проведение закупки, заказчики руководствуются требованиями законодательства в сфере закупок и положением о закупках, разработанным самостоятельно с учетом потребностей конкретного заказчика.

В частности, порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупок) и условия их применения устанавливаются заказчиками самостоятельно путем принятия Положения о закупке.

Таким образом, заказчикам предоставлено право сформировать свою систему закупок в зависимости от особенностей осуществления деятельности, установив при необходимости дополнительные

требования к участникам закупки.

Данное право на разработку и утверждение Положения о закупке согласуется с целями и задачами Закона о закупках, направленными 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.

В отличие от закупок, осуществляемых в рамках контрактной системы для обеспечения государственных и муниципальных нужд, первоочередной целью Закона о закупках является создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей заказчиков в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности (часть 1 статьи 1 Закона о закупках).

При этом, согласно пункту 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны критерии оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке.

В свою очередь Комиссия отмечает, 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.

Согласно правовой позиции, изложенной в пункте 6 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 года N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", утвержденного Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 16.05.2018 года, Закон о закупках не обязывает заказчиков допускать к участию в закупке всех хозяйствующих субъектов, имеющих намерение получить прибыль в результате заключения договора. Иное противоречило бы принципу целевого и экономически эффективного расходования денежных средств, сокращения издержек заказчика.

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 критерии оценки в равной мере применяется 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. Уменьшение числа участников закупки в результате предъявления к ним требований само по себе не является нарушением принципа равноправия, если такие требования предоставляют заказчику дополнительные гарантии выполнения победителем закупки своих обязательств и не направлены на установление преимуществ отдельным лицам либо на необоснованное ограничение конкуренции.

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи, Комиссия Управления приходит к выводу о том, что установленные Заказчиком в документации требования не могут рассматриваться как ограничение круга потенциальных участников закупки.

Действительных доказательств нарушения прав Заявителя оспариваемыми требованиями, Заявителем Комиссии не представлено.

Относительно довода Заявителя в части не предоставления ответа на запрос разъяснений положений Закупочной документации, Комиссия отмечает следующее.

Пунктом 11.3.1 Положения о закупках товаров, работ, услуг АО «Первая Образцовая типография» установлено, что потенциальный участник конкурса вправе направить Инициатору закупки запрос разъяснений конкурсной документации не позднее 3 (трех) рабочих дней до дня

окончания подачи заявок.

Согласно пункту 14 Информационной карты дата окончания срока подачи заявок на участие в закупке: «22» октября 2021 года в 11-00 по МСК.

Комиссией установлено, что запрос разъяснений Заявителем был направлен посредством электронной площадки 19.10.2021 в 17:44:39.

Таким образом, если прием заявок оканчивается 22.10.2021 в 11:00, то последним днем направления запросов разъяснений Закупочной документации с учетом положений Закона о закупках является 19.10.2021 в 11:00.

На основании части 3 статьи 3.4 Закона о закупках в течение трех рабочих дней с даты поступления запроса, указанного в части 2 настоящей статьи, заказчик осуществляет разъяснение положений документации о конкурентной закупке и размещает их в единой информационной системе с указанием предмета запроса, но без указания участника такой закупки, от которого поступил указанный запрос. При этом заказчик вправе не осуществлять такое разъяснение в случае, если указанный запрос поступил позднее чем за три рабочих дня до даты окончания срока подачи заявок на участие в такой закупке.

Таким образом, учитывая вышеизложенное Заказчик в данном случае вправе не осуществлять разъяснение документации закупки на запрос, направленный за пределами, установленного законом срока.

Вместе с тем, Заявителем не представлено действительных доказательств нарушения прав оспариваемым требованием.

Заявитель как податель жалобы в антимонопольный орган и лицо, участвующее в деле, обязан вместе с жалобой представить соответствующие его позиции доказательства, подтверждающие или опровергающие оспариваемые обстоятельства. Как следует из материалов дела, заявителем такие документы приложены не были, обоснований и объективных доказательств наличия в действиях заказчика нарушений, помимо субъективной оценки таких действий, не представлено.

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу о необоснованности доводов жалобы.

На основании изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Энитэль.Ко» (ИНН: 7727218570; ОГРН: 1037739289488) на действия АО «Первая Образцовая типография» (ИНН: 7705709543; ОГРН: 1057749708631) при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 26.10.2021 № ЕО/65694/21

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