

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-5477/2024 о нарушении

**процедуры торгов и порядка заключения договоров
03.05.2024 г. Москва**

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

Председательствующего Комиссии:

<...>

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей <...>

**рассмотрев жалобу ООО «Гарпикс» (далее — Заявитель) на действия
Третьяковской галереи (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 функциональным доработкам (модернизации, разработке) и интеграциям,
сопровождению автоматизированных информационных систем — веб-сайтов,
размещенных в сети Интернет (реестровый № 32413365537, 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 Московское 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, 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; акты и (или) действия (бездействие) уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, могут быть обжалованы юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем, права или законные интересы которых, по их мнению, нарушены при осуществлении мероприятий по реализации проекта по строительству объекта капитального строительства либо при предъявлении требования осуществить мероприятия по реализации проекта по строительству объекта капитального строительства, не предусмотренные статьей 5.2 Градостроительного кодекса Российской Федерации, и (или) получить документы, сведения, материалы, согласования, не включенные в предусмотренный законодательством Российской Федерации о градостроительной деятельности реестр документов, сведений, материалов, согласований, необходимых для реализации проекта по строительству объекта капитального строительства (далее в настоящей статье - заявитель).

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

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

Согласно доводам жалобы нарушения со стороны Заказчика выразились в ненадлежащей оценке заявки Заявителя по подкритериям 2.1 и 2.5 критерия 2 «Наличие у участника закупок производственных мощностей, технологического оборудования, трудовых, финансовых и иных ресурсов, необходимых для поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг».

Также Заявитель не согласен с внесением изменений в итоговый протокол от 10.04.2024.

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

В свою очередь представитель Победителя относительно доводов Жалобы возражал, указал на нарушения Заказчика при оценке вторых частей заявок по критерию «I. Цена (предложение участника закупки о цене договора)» и

ходатайствовал о переносе рассмотрения Жалобы.

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.

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.

Как следует из материалов дела Заказчиком 07.03.2024 на официальном сайте электронной площадки АО «ЕЭТП» и Единой информационной системы в сфере закупок (далее - ЕИС) была размещена информация о проведении Закупки.

Начальная (максимальная) цена договора: 31 815 000,00 руб.

Дата начала срока подачи заявок: 07.03.2024.

Дата и время окончания срока подачи заявок: 05.04.2024 в 09:00.

Дата подведения итогов: 10.04.2024.

Комиссия установила, что Заявителем подана заявка № 1285813373.

Согласно части 10 статьи 3.2 Закона о закупках заявки на участие в конкурентной закупке представляются согласно требованиям к содержанию, оформлению и составу заявки на участие в закупке, указанным в документации.

В соответствии с пунктом 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

В силу пунктов 13, 14 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны критерии и порядок оценки и

сопоставления заявок на участие в такой закупке.

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

Согласно протоколу рассмотрения вторых частей заявок от 15.04.2024 заявка Заявителя была оценена следующим образом:

«Наличие в штате или по договорам гражданско-правового характера разработчиков, аттестованных ООО «1С - Битрикс», по направлениям: Контент-менеджер; Администратор. Базовый; Администратор. Модули; Администратор. Бизнес; Разработчик Bitrix Framework - Заявка №1285813373 – 7 специалистов 0,02.

Наличие frontend разработчиков в штате или по договорам гражданско-правового характера, имеющих опыт работы с фреймворком Vue/Nuxt - Заявка №1285813373 – 5 специалистов 0,04.».

В соответствии с итоговым протоколом от 15.04.2024 Заявителем было получено 55,94 балла, и он занял 5 место.

1. Относительно оценки заявки Заявителя по подкритерию 2.1 Комиссия установила следующее.

Согласно Критериям оценки заявок к конкурсу на заключение договора на оказание услуг по сопровождению автоматизированных информационных систем — веб-сайтов, размещенных в сети Интернет в соответствии с условиями технического сопровождения и обслуживания оценивается Наличие у участника закупок производственных мощностей, технологического оборудования, трудовых, финансовых и иных ресурсов, необходимых для поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг.

Значимость критерия – 25%.

Подкритерии оценки заявок:

2.1. Наличие в штате или по договорам гражданско-правового характера разработчиков, аттестованных ООО «1С - Битрикс», по направлениям:

Контент- менеджер.

Администратор. Базовый.

Администратор. Модули.

Администратор. Бизнес.

Разработчик Bitrix Framework.

Значимость подкритерия — 15%.

К учету принимаются копии: копия трудовой книжки или копия трудового договора, или копия договора о найме (или иные документы, подтверждающие место работы специалистов) вместе с сертификатом ООО «1С - Битрикс», подтверждающим требуемую аттестацию специалиста. Таким образом, 1 условная единица «Предложения участника» принятая к учету по данному подкритерию должна одновременно состоять из документа, подтверждающего место работы специалиста и сертификата ООО «1С - Битрикс», подтверждающего требуемую аттестацию специалиста.

Предложение участника по данному подкритерию должно содержать сопроводительный лист по следующей форме:

п/п №	ФИО специалиста	Документ подтверждающего место работы (присвоенный номер (при наличии) и дата документа)	Документ подтверждающий требуемую квалификацию (присвоенный номер (при наличии) и дата документа)
1			
2			
3			

(убедительная просьба – создавать папки с файлами, содержащими предложения по критериям в составе заявки по каждому из подкритериев отдельными архивами, поименованными, например, как «предложение по подкритерию 2.1»).

На заседании Комиссии Заказчик пояснил, что квалификация специалиста может быть по одному из направлений, а может быть по всем четырем, сам сертификат неотделим от специалиста, в связи с чем подсчет ведется по сотрудникам, по которым предоставлены комплекты запрашиваемых документов. Вместе с тем Заявителем представлена информация в отношении 7 специалистов.

В свою очередь Комиссия оценивает доводы Заказчика критически, поскольку согласно положениям документации 1 условная единица «Предложения участника», принятая к учету по данному подкритерию, должна одновременно состоять из документа, подтверждающего место работы специалиста, и

сертификата ООО «1С - Битрикс», подтверждающего требуемую аттестацию специалиста.

На заседании Комиссии Заказчик пояснил, что в рамках обжалуемой Закупки условная единица является специалистом.

Таким образом, для принятия к учету специалиста необходимо представить комплект документов, состоящий из документа, подтверждающего место работы, и сертификата ООО «1С — Битрикс».

Изучив материалы заявки Заявителя, Комиссия установила, что Заявителем представлены к оценке 22 комплекта документов, состоящих из документа, подтверждающего место работы специалиста, и сертификата ООО «1С — Битрикс», подтверждающего аттестацию специалиста по одному или нескольким направлениям.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что Заказчик должен был принять к оценке 22 специалиста, вне зависимости от того, что одним специалистом было пройдено обучение по нескольким направлениям.

В силу изложенного, Комиссия усматривает в действиях Заказчика нарушения **пункта 2 части 1, части 6 статьи 3 Закона о закупках.**

2. Относительно оценки заявки Заявителя по подкритерию 2.5 Комиссия установила следующее.

Согласно Критериям оценки заявок к конкурсу на заключение договора на оказание услуг по сопровождению автоматизированных информационных систем — веб-сайтов, размещенных в сети Интернет в соответствии с условиями технического сопровождения и обслуживания оценивается наличие frontend разработчиков в штате или по договорам гражданско-правового характера, имеющих опыт работы с фреймворком Vue/Nuxt.

Значимость подкритерия — 25%.

К учету принимаются копии: список проектов, разработанных на фреймворке Vue/Nuxt, копии договоров на разработку/создание проектов на фреймворке Vue/Nuxt; копия трудовой книжки или копия трудового договора, или копия договора о найме (или иные документы, подтверждающие место работы специалистов).

Таким образом, 1 условная единица «Предложения участника» принятая к учету по данному подкритерию должна одновременно состоять из:

- документа, подтверждающего место работы специалиста;
- копию исполненного договора на разработку/создание проекта на фреймворке

Vue/Nuxt (вместе с документом свидетельствующим о приемке Заказчиком работ/услуг по договору);

В случае если одним и тем же специалистом реализовано 2 и более проекта, условная единица «Предложения участника» принимается к учету по каждому из таких проектов.

Предложение участника по данному подкритерию должно содержать сопроводительный лист по следующей форме:

№ п/п	Номер договора	Предмет договора	Наименование Заказчика	Ссылка на реализованный проект в сети Интернет	Документ подтверждающего место работы (присвоенный номер (при наличии) и дата документа)
1					
2					
3					

(убедительная просьба – создавать папки с файлами, содержащими предложения по критериям в составе заявки по каждому из подкритериев отдельными архивами, поименованными, например, как «предложение по подкритерию 2.1»)

На заседании Комиссии Заказчик пояснил, что в одном проекте, как правило, участвуют несколько разработчиков разных специализаций. Подсчет для всех участников закупки производился по проектам с учетом отдельных договоров и группы разработчиков: если реализация проекта происходила в течение длительного периода по нескольким договорам, каждый такой договор учитывался как 1 условная единица. Если в двух и более проектах участвовал один и тот же специалист, то каждое такое участие в проекте засчитывалось как 1 условная единица. Заказчиком принято в расчет 5 проектов.

В свою очередь Комиссия оценивает доводы Заказчика критически, поскольку, как уже было установлено, условной единицей является специалист. Для принятия к оценке специалиста необходимо представить документы, подтверждающие место работы специалиста, и копию исполненного договора на разработку/создание проекта на фреймворке Vue/Nuxt.

Таким образом, Заказчиком должны быть приняты к оценке не проекты, а специалисты, которые в них участвовали.

Доказательств обратного Заказчиком не представлено.

Изучив материалы заявки Заявителя, Комиссия установила, что для оценки Заявителем представлено 7 специалистов.

В силу изложенного, Комиссия усматривает в действиях Заказчика нарушения

пункта 2 части 1, части 6 статьи 3 Закона о закупках.

3. Относительно правомерности внесения изменений в итоговый протокол Комиссия установила следующее.

Заказчиком 10.04.2024 в ЕИС был опубликован итоговый протокол, согласно которому Заявитель являлся победителем обжалуемой Закупки. Вместе с тем 15.04.2024 в ЕИС была опубликована новая версия итогового протокола, согласно которой Заявитель занимает 5 место.

Заявитель отметил, что не согласен с указанными действиями Заказчика, поскольку возможность внесения изменений в протокол после его опубликования не предусмотрена Законом о закупках и Положением о закупках.

На заседании Комиссии Заказчик пояснил, что возможность внесения изменений в протокол предусмотрена Постановлением Правительства РФ от 10.09.2012 № 908 «Об утверждении Положения о размещении в единой информационной системе, на официальном сайте такой системы в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» положения о закупке, типового положения о закупке, информации о закупке» (далее — Постановление № 908).

Заказчик указал, что основанием для внесения изменений в протокол послужило обращение в адрес Заказчика участника Закупки **ООО «Вэбест» (от 11.04.2024 № 10-02/2024)**. **С целью исключения нарушения действующего законодательства, а также в связи с выявленной технической ошибкой при подведении итогов 15.04.2024 Заказчиком проведена повторная процедура по рассмотрению заявок участников, по итогам которой был составлен итоговый протокол от 15.04.2024.**

Изучив материалы дела Комиссия приходит к следующим выводам.

В соответствии с частью 12 статьи 4 Закона о закупках протоколы, составляемые в ходе закупки, размещаются заказчиком в единой информационной системе, на официальном сайте, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Федеральным законом, не позднее чем через три дня со дня подписания таких протоколов.

Согласно пункту 34 Постановления № 908 протоколы, составленные в ходе закупки, должны содержать сведения об объеме, цене закупаемых товаров, работ, услуг, сроке исполнения контракта, причины, по которым конкурентная закупка признана несостоявшейся (в случае признания конкурентной закупки таковой), а также иную информацию, предусмотренную Федеральным законом и положением о закупке, размещенном в единой информационной системе. При этом в случае признания конкурентной закупки несостоявшейся в протоколах указывается информация о следующих причинах ее признания таковой:

- а) конкурентная закупка признана несостоявшейся в связи с тем, что не подано ни одной заявки на участие в закупке;
- б) конкурентная закупка признана несостоявшейся в связи с тем, что по результатам ее проведения все заявки на участие в закупке отклонены;
- в) конкурентная закупка признана несостоявшейся в связи с тем, что на участие в

закупке подана только одна заявка;

г) конкурентная закупка признана несостоявшейся в связи с тем, что по результатам ее проведения отклонены все заявки, за исключением одной заявки на участие в закупке;

д) конкурентная закупка признана несостоявшейся в связи с тем, что по результатам ее проведения от заключения договора уклонились все участники закупки.

В соответствии с пунктом 37 Постановления № 908 для размещения информации о внесении изменений в протокол, составленный в ходе закупки, представитель заказчика в соответствии с пунктом 34 настоящего Положения вносит изменения в протокол, составленный в ходе закупки, и размещает измененные электронные виды документов, предусмотренных пунктом 35 настоящего Положения, а также размещает электронный вид документа, предусмотренного пунктом 5 настоящего Положения.

В силу пункта 38 Постановления № 908 измененный протокол, составленный в ходе закупки, считается размещенным в единой информационной системе надлежащим образом после размещения в соответствии с пунктом 4 настоящего Положения в единой информационной системе документов, предусмотренных пунктом 37 настоящего Положения.

Таким образом, положения Постановления № 908 устанавливают право Заказчиков на внесение изменений в протокол.

Вместе с тем, с учетом конкретных, фактических обстоятельств, Комиссия указывает, что обращение Победителя поступило по вопросу наличия в протоколе технической ошибки в расчете баллов. При этом Заказчик осуществил повторную оценку заявок при отсутствии на то оснований. Также Комиссией было установлено, что оценка заявки Заявителя была проведена ненадлежащим образом.

Таким образом, при внесении изменений в протокол Заказчик не мог повторно проводить этап оценки заявок.

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу о признании доводов жалобы обоснованными и наличию в действиях Заказчика нарушения **пункта 2 части 1, части 6 статьи 3 Закона о закупках, а также о необходимости выдачи Заказчику обязательного для исполнения предписания об устранении выявленных нарушений.**

Также относительно ходатайства Победителя, изложенного в пояснениях к Жалобе (вх. от 27.04.2024 № 27315-ЭП/24), Комиссия отмечает следующее.

В силу части 14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции рассмотрение жалобы переносится в случае необходимости получения дополнительной информации.

В настоящем случае Комиссия не усматривает данной необходимости, поскольку Жалоба подлежит рассмотрению антимонопольным органом с учетом конкретных, фактических обстоятельств и представленных сторонами документов.

Комиссия также отмечает, что согласно части 13 статьи 3 Закона о закупках рассмотрение жалобы антимонопольным органом должно ограничиваться только доводами, составляющими предмет обжалования.

В свою очередь, в случае несогласия с действиями Заказчика, участники Закупки не лишены возможности обратиться с самостоятельной жалобой в антимонопольный орган в порядке и сроки, установленные статьей 18.1 Закона о защите конкуренции.

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 ООО «Гарпикс» (ИНН: 3702648341, ОГРН: 1113702013688) на действия Третьяковской галереи (ИНН: 7706032800, ОГРН: 1027739407079) 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 выявленных нарушений.

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