

## РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-7694/2022 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

26.05.2022 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 ФБУ «Ростест-Москва», ГБУ «ЕИРЦ города Москвы», Департамента города Москвы по конкурентной политике,

рассмотрев жалобу ФБУ «Ростест-Москва» (далее — Заявитель) на действия ГБУ «ЕИРЦ города Москвы» (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 диагностике, поверке и ремонту средств измерений узлов учета тепловой энергии (реестровый № 32211370665) (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.

При этом в жалобе Заявителя содержатся ссылки на нарушение Заказчиком статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Комиссия разъяснила Заявителю о том, что настоящая жалоба принята к рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Жалоба, содержащая сведения о нарушении антимонопольного законодательства рассматривается по правилам главы 9 Закона о защите конкуренции.

На вопрос Комиссии Заявитель пояснил, что отказывается от рассмотрения жалобы по правилам главы 9 Закона о защите конкуренции и в качестве способа защиты права выбирает рассмотрение своей жалобы по правилам статьи 18.1. Закона о защите конкуренции.

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 неправомерном требовании об участии в Закупке только субъектом малого и среднего предпринимательства (далее - СМП), Заявитель указывает, что ранее Заказчиком уже была размещена закупочная процедура с аналогичным предметом, однако требования об участии только субъектов СМП в данной закупке не было (реестровый № 32211083566), в дальнейшем закупка была отменена. Заявитель полагает, что Заказчиком было включено требование об участии в Закупке только субъектов СМП с целью предоставления преимущества определенным участникам процедуры.

Также Заявитель обжалует установленные Заказчиком требования к критериям оценки «Квалификация участников закупки» по показателю «наличие на праве собственности или ином праве оборудования и других материальных ценностей» и по показателю «Опыт выполнения аналогичных предмету закупки работ (услуг), поставки товаров».

Кроме того, Заявитель ссылается на неправомерность установления ограничения на привлечение соисполнителей по договору.

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

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.

Комиссией установлено, что 06.05.2022 Заказчиком в Единой информационной системе в сфере закупок ([www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru)) (далее — ЕИС) размещено извещение о проведении Закупки.

Согласно пункту 1.1 Информационной карты Закупочной документации способ закупки: открытый конкурс в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства.

При этом ранее 31.01.2022 Заказчиком в ЕИС была размещена закупочная процедура с реестровым № 32211083566 с идентичным предметом, но 09.02.2022 данная процедура была отменена Заказчиком с соблюдением требований части 5 статьи 3.2 Закона о закупках. Согласно Информационной карте указанная процедура проводилась в форме электронного аукциона, ограничения в части участия только субъектов СМП отсутствовало.

Комиссия отмечает, что в силу пункта 5 Положения об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, годовом объеме таких закупок и порядке расчета указанного объема, утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 11 декабря 2014 г. № 1352 (далее- Положение) годовой стоимостный объем договоров, заключенных среди СМП, должен быть не менее 25% годового стоимостного объема договоров, заключенных по результатам всех закупок.

В соответствии с пунктом 18 Положения, в случае если начальная (максимальная) цена договора (цена лота) на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг не превышает 200 миллионов рублей и указанные товары, работы, услуги включены в перечень, заказчик обязан осуществить закупки таких товаров, работ, услуг у субъектов малого и среднего предпринимательства.

Согласно пункту 8 Положения для осуществления закупок в соответствии с подпунктом «б» пункта 4 настоящего Постановления (закупки, участниками которых являются только субъекты малого и среднего предпринимательства) заказчики утверждают перечень товаров, работ, услуг. При этом допускается осуществление закупки товаров, работ, услуг, включенных в такой перечень, у любых лиц, в том числе не являющихся субъектами малого и среднего предпринимательства.

Заказчик пояснил, что с целью соблюдения Заказчиком вышеуказанных норм Положения, а именно в части объема договоров, необходимых к заключению, Заказчиком согласно пункту 4.8 Типового положения о закупке и Приказу от 10.02.2022 № ГБУ 19/02/22 был утвержден Перечень товаров, работ, услуг, закупаемых среди МСП.

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.

Заявителем в материалы дела не представлено правового обоснования нарушения Заказчиком действующего законодательства.

При таких обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу о необоснованности доводов жалобы Заявителя в указанной части.

Также Заявитель обжалует правомерность установления Заказчиком требований по критерию оценки «Квалификация участников закупки» по показателю «наличие на праве собственности или ином праве оборудования и других материальных ценностей», а именно Заявитель указывает, что Заказчиком неправомерно установлена оценка по материально-техническим ресурсам:

- Вычислитель (НЦБ1)
- Платы вычислителей теплосчетчиков (НЦБ2)
- Преобразователь расхода (НЦБ3)
- Комплектующие преобразователей расхода (НЦБ4)

Комиссией установлено, что в соответствии с пунктом 2.2 Критериев оценки установлен показатель: «Наличие на праве собственности или ином праве оборудования и других материальных ресурсов».

Значимость: 40%

Коэффициент значимости (КЗ): 0,4

Содержание: Оценке подлежат имеющиеся у участника закупки единицы технологического оборудования и производственных мощностей, непосредственно необходимые при исполнении данного договора, а именно:

№ п/п	Материально-технические ресурсы	Количество ресурсов	Количество баллов	Максимальное количество баллов
1.	вычислитель (НЦБ1)	900 и более	25	25
		от 721 до 899	20	
		от 541 до 720	15	
		от 361 до 540	10	
		от 181 до 360	5	
2.	платы вычислителей теплосчетчиков (НЦБ2)	180 и менее	0	25
		880 и более	25	
		от 705 до 879	20	
		от 529 до 704	15	
		от 353 до 528	10	
3.	преобразователь расхода (НЦБ3)	от 177 до 352	5	25
		176 и менее	0	
		1245 и более	25	
		от 996 до 1244	20	
		от 746 до 995	15	
		от 496 до 745	10	
		от 246 до	5	

	495 и более	0	
	375 и более	25	
	от 300 до 374	20	
4.	комплектующие преобразователей расхода (НЦБ4)	от 225 до 299	15
		от 150 до 224	10
		от 75 до 149	5
		74 и менее	0
Итого:			100

Наличие данного находящегося в собственности, аренде (лизинге) или на ином законном основании технологического и иного оборудования, а также материалов, необходимых для производства товаров, выполнения работ, оказания услуг у участника закупки подтверждается следующим образом:

- наличие вычислителей (НЦБ1), преобразователей расхода (НЦБ3) - путем предоставления копий инвентарных карточек учета объектов основных средств унифицированной формы ОС-6 (при наличии указанных объектов в собственности), или копии договоров аренды (лизинга), копии договоров безвозмездного пользования, копии договоров субаренды с приложением актов, подтверждающих факт передачи такого оборудования участнику закупки, а также копии иных документов, подтверждающих факт наличия оборудования у участника закупки на ином законном основании;

- наличие плат вычислителей электросчетчиков (НЦБ2), комплектующих преобразователей расхода (НЦБ4) - путем предоставления копий инвентаризационных ведомостей либо копий иных документов, подтверждающих факт наличия материалов у участника закупки на ином законном основании.

В свою очередь, Комиссией установлено, что непредоставление в составе заявки на участие в конкурсе таких документов не является основанием для отказа в допуске к участию в открытом конкурсе, однако при оценке заявок по настоящему показателю комиссией будут учитываться только те сведения, заявленные участниками закупки, которые подтверждены документально в составе заявки на участие в конкурсе.

Заявка участника с наибольшим количеством оборудования оценивается максимальным количеством баллов с учетом коэффициента значимости (КЗ). Заявки других участников оцениваются пропорционально относительно показателей заявки, которой присвоено максимальное количество баллов с учетом коэффициента значимости (КЗ).

Порядок оценки: Количество баллов, присуждаемых по показателю, определяется по формуле:

$$НЦБ_i = НЦБ_1 + НЦБ_2 + НЦБ_3 + НЦБ_4$$

Количество баллов, присуждаемых по показателю (НЦБ<sub>i</sub>), определяется по формуле:

где:

- коэффициент значимости показателя;

- предложение участника закупки, заявка (предложение) которого оценивается;

- максимальное предложение из предложений по показателю оценки, сделанных участниками закупки;

НЦБ1 – количество баллов по показателю «вычислитель»;

НЦБ2 – количество баллов по показателю «платы вычислителей теплосчетчиков»;

НЦБ3 – количество баллов по показателю «преобразователь расхода»;

НЦБ4 – количество баллов по показателю «комплектующие преобразователей расхода».

Оценка в 0 баллов будет присвоена:

- участнику закупки, который не предоставил в составе своей заявки копии указанных документов.

По мнению Заявителя, представленное оборудование является расходным материалом и Заказчик неправомерно требует его фактическое наличие у участников до момента определения победителя.

Заказчик в своих возражениях пояснил, что требование обеспечения приборного учета потребляемых ресурсов установлено Федеральным законом «Об энергосбережении и о повышении энергетической эффективности и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» от 23.11.2009 № 261-ФЗ и является ответственной социальной функцией, исполняемой Заказчиком. В силу норм, установленных Правилами коммерческого учета тепловой энергии, теплоносителя, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 18.11.2013 № 1034, к коммерческим расчетам принимаются приборы учета, отработавшие не менее 15 суток в расчетном периоде. Для удовлетворения указанным требованиям, а также для поддержания работоспособности парка приборов учета на уровне не менее 95%, для недопущения возникновения социальной напряженности, связанной с ростом расходов жителей на оплату потребляемых без обеспечения приборного учета ресурсов, работы по ремонту/замене приборов учета необходимо производить в максимально сжатые сроки. Закупка Исполнителем ППР/ИВБ/радиоэлементов по мере необходимости их замены увеличит сроки ремонта/замены. В целях минимизации указанных рисков Исполнитель должен обладать (на праве собственности или ином праве) достаточным количеством ППР/ИВБ/радиоэлементов для осуществления их оперативной замены.

Также Заявитель обжалует установленные Заказчиком требования по показателю «Опыт выполнения аналогичных предмету закупки работ (услуг), поставки товаров».

Комиссией установлено, что в соответствии с пунктом 2.3 Критериев оценки установлен показатель «Опыт выполнения аналогичных предмету закупки работ (услуг), поставки товаров» оценивается следующим образом:

Значимость: 40 %

Коэффициент значимости (КЗ): 0,4

Содержание: Оценивается предложение участника об объемах исполненных участником контрактов (договоров) за последние 3 года, предшествующие дате подачи заявки участником на участие в настоящей закупке, без нарушений сроков и иных нарушений условий контракта (договора) по вине участника (оценивается суммарный объем оказанных услуг сопоставимого характера и объема, исчисляемый в рублях).

Под услугами сопоставимого характера и объема понимаются работы (услуги), связанные с выполнением ремонта и поверки средств измерений, входящих в состав приборов учета тепловой энергии, стоимость которых по каждому контракту (договору) составляет не менее 20 (двадцати) процентов от начальной (максимальной) цены договора, на право заключить который проводится закупка.

Сведения о наличии опыта участника подтверждаются копиями государственных контрактов (с актами оказанных услуг), заключенных в соответствии с Федеральным законом от 05.04.2013 № 44-ФЗ, гражданско-правовых договоров (с актами оказанных услуг), заключенных в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ, содержащих сведения о стоимости оказанных услуг.

Копии указанных документов должны быть представлены в полном объеме со всеми приложениями, соглашениями, являющимися их неотъемлемой частью (должны быть представлены все страницы контрактов (договоров), а также актов оказанных услуг).

При этом представленные документы должны быть в виде неповторяющихся, полно читаемых копий, на которых видны необходимые сведения, подписи и печати.

В случае если контракты заключены в электронной форме, опыт может быть подтвержден размещенными на сайте Единой информационной системы в сфере закупок [zakupki.gov.ru](http://zakupki.gov.ru) «Информацией о заключенном контракте (его изменении)» и «Информацией об исполнении (о расторжении) контракта» при условии предоставления в составе заявки формы «Сводные сведения о наличии опыта выполнения аналогичных предмету закупки работ (услуг), поставки товаров», содержащей данные о реестровом номере закупки, номере контракта, дате заключения, предмете, сумме контракта, дате исполнения контракта.

Рекомендуемая форма «Сводные сведения о наличии опыта выполнения аналогичных предмету закупки работ (услуг), поставки товаров» приведена в Приложении № 2 к настоящим критериям оценки заявок участников закупки.

Непредоставление в составе второй части заявки на участие в конкурсе таких документов не является основанием для отказа в допуске к участию в открытом конкурсе, однако при оценке заявок по настоящему показателю комиссией будут учитываться сведения, заявленные участниками закупки, которые подтверждены документально в составе второй части заявки на участие в конкурсе либо информацией, размещенной на сайте Единой информационной системы в сфере закупок [zakupki.gov.ru](http://zakupki.gov.ru).

Порядок оценки: Количество баллов, присуждаемых по показателю (НЦБ), определяется по формуле:

,

где:

$K_3$  - коэффициент значимости показателя;

$K_i$  - предложение участника закупки, заявка (предложение) которого оценивается;

$K_{max}$  - максимальное предложение из предложений по показателю оценки, сделанных участниками закупки.

Оценка в 0 баллов по показателю будет присвоена:

- участнику закупки, который не имеет опыта сопоставимого характера и объема;

- участнику закупки, который не представил в составе своей заявки документы (копии документов), подтверждающие сведения о наличии опыта по успешному оказанию услуг сопоставимого характера и объема за указанный в показателе период.

Порядок оценки по критерию оценки:

Рейтинг заявки по критерию оценки рассчитывается путем умножения оценки в баллах, полученной участником закупки по результатам оценки по критерию оценки, на коэффициент значимости критерия оценки.

Заявитель указывает, что Заказчиком неправомерно принимаются к учету только договоры, заключенные в соответствии с Федеральным законом от 05.04.2013 № 44-ФЗ и в соответствии с Законом о закупках, поскольку данный опыт не свидетельствует о большом профессионализме лица по сравнению с тем, у кого есть опыт по иным гражданско-правовым договорам.

Заказчик также в своих возражениях пояснил, что подтверждение опыта контрактами (договорами), заключенными в соответствии с Федеральными законами № 44-ФЗ и № 223-ФЗ, позволяет Заказчику в случае необходимости самостоятельно и достоверно проверить достоверность сведений, представляемых в составе заявок участниками закупки с помощью реестра контрактов ЕИС в сфере закупок. В то же самое время у Заказчика отсутствует возможность полной и достоверной проверки опыта участников закупки по выполнению гражданско-правовых договоров.

Комиссия в отношении оспариваемых Заявителем критериев оценки отмечает следующее.

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.

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 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. 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.

Указанная правовая позиция изложена в Определении Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда Российской Федерации от 10.03.2022 N 305-ЭС21-21513 по делу N А40-265434/2020.

Комиссия также отмечает, что непредставление документов, требуемых в рамках оценки по оспариваемым критериям, не влечет отклонение заявки.

Не являясь условием допуска к участию, данные документы учитываются Заказчиком только в рамках оценочной стадии, в связи с чем установление критериев оценки, соотносящихся с предметом Закупки, не влечет ограничение конкуренции, а также не предоставляет конкретному лицу преимущества при проведении конкурентной процедуры.

Действительных доказательств, подтверждающих нарушение своих прав оспариваемыми критериями Заявителем Комиссии не представлено.

На основании вышеизложенного, Комиссия приходит к выводу о необоснованности доводов жалобы Заявителя в указанной части.

Помимо прочего, Заявитель в доводах жалобы ссылается на неправомерность установления ограничения на привлечение исполнителей по договору.

Комиссией установлено, что в пункте 5.3 Информационной карты Закупочной документации указано: требование к участникам закупки о привлечении к исполнению договора субподрядчиков (исполнителей) из числа субъектов малого и среднего

предпринимательства. Участники такой закупки представляют в составе заявки на участие в закупке план привлечения субподрядчиков (соисполнителей) из числа субъектов малого и среднего предпринимательства. - «не установлено».

При этом, согласно пункту 5.3.3 Проекта договора привлечение соисполнителей не допускается.

В соответствии с частью 1 статьи 706 ГК РФ подрядчик вправе привлекать к исполнению своих обязательств других лиц, если иное не установлено законом или договором.

Пунктом 7 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона № 223-ФЗ (утв. Президиумом ВС РФ от 16.05.2018) предусмотрено, что установление требований о выполнении контракта лично, без привлечения субподрядчиков, отвечающих потребностям и интересам заказчика, не может рассматриваться как ограничение круга потенциальных участников закупки. Запрет привлечения субподрядчиков и соисполнителей не является требованием, предъявляемым к участнику закупки, а относится к порядку исполнения договора и соответствует положениям статей 706 и 780 Гражданского кодекса Российской Федерации, предоставляющим возможность включения в договор условия о личном выполнении подрядчиком работ (оказании услуг).

Заявителем, между тем, не приведено нормативного обоснования нарушения Заказчиком норм действующего законодательства в сфере закупок.

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.

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).

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 ФБУ «Ростест-Москва» (@@) на действия ГБУ «ЕИРЦ города Москвы» (@@) при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмом Московского УФАС России от 20.05.2022 № НП/26936/22.

