

## **РЕШЕНИЕ**

**по делу № 077/07/00-9582/2023 о нарушении**

**процедуры торгов и порядка заключения договоров**

**20.07.2023 г. Москва**

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

Председательствующего:

<...> — главного государственного инспектора отдела антимонопольного контроля торгов,

членов Комиссии:

<...> — главного специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля торгов,

<...> — специалиста 1 разряда отдела антимонопольного контроля торгов,

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей ФГБУ «НИЦЭМ им. Н.Ф. Гамалеи», ООО «ОНИКС»,

рассмотрев жалобы ООО «ОНИКС» (далее - Заявитель) на действия ФГБУ «НИЦЭМ им. Н.Ф. Гамалеи» Минздрава России (далее - Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на техническое обслуживание систем вентиляции (реестровый № 32312523661, 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.

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 установленных нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

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

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

Согласно доводам жалобы Заказчиком нарушен порядок оценки заявок, установленный документацией, при рассмотрении заявки Заявителя.

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

Комиссия, рассмотрев довод Заявителя о нарушении порядка оценки заявки, установила следующее.

Заказчиком 26.06.2023 на официальном сайте Единой информационной системе в сфере закупок размещено извещение о проведении Закупки.

Подпунктом 9 Информационной карты определены критерии оценок заявки:

Критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке:

а) применяемые к предлагаемым участниками закупки товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора

Не установлены

б) применяемые к участникам закупки

Установлены

Критерии оценки заявок на участие в конкурсе и их значимость (весомость). Требования к описанию участниками закупки предложений в отношении выполнения работ согласно критериям оценки заявок на участие в конкурсе.

Критерии оценки заявок:

1. цена договора (значимость критерия 50%);

2. квалификация участников закупки (значимость критерия 30%).

Показатели (подкритерии):

2.1. Наличие у участника конкурса опыта по успешному выполнению работ, оказанию услуг сопоставимого характера и объема, выраженная в наличии участника конкурса опыта выполнения работ по техническому обслуживанию систем вентиляции и кондиционирования (промышленного вентиляционного,

холодильного, климатического оборудования) в период с 2019г. по 2023г. с ценой оказанных услуг не менее 20% начальной максимальной цены договора настоящей закупки.

Отсутствие у участника конкурса опыта выполнения работ по техническому обслуживанию систем вентиляции и кондиционирования (промышленного вентиляционного, холодильного, климатического оборудования) в период с 2019г. по 2023г. с ценой оказанных услуг не менее 20% начальной максимальной цены договора настоящей закупки, либо непредставление информации, подтверждающей наличие опыта выполнения работ по техническому обслуживанию систем вентиляции и кондиционирования (промышленного вентиляционного, холодильного, климатического оборудования) в период с 2019г. по 2023г. с ценой оказанных услуг не менее 20% начальной максимальной цены договора настоящей закупки – 0 баллов;

**Максимальное количество баллов - 30, присуждается заявке на участие в конкурсе, содержащей информацию о наибольшем количестве заключенных и исполненных в период с 2019г. по 2023г. договоров (контрактов) на выполнение работ по техническому обслуживанию систем вентиляции и кондиционирования (промышленного вентиляционного, холодильного, климатического оборудования) с ценой оказанных услуг не менее 20% начальной максимальной цены договора настоящей закупки. Для подтверждения соответствия критерию предоставляются копии заключенных и исполненных договоров (контрактов) (с необходимыми приложениями) и актов сдачи-приемки оказанных услуг к ним за период с 2019 по 2023 годы.**

3. квалификация работников участника закупки (значимость критерия 20%).

Показатели (подкритерии):

3.1. Квалификация трудовых ресурсов (руководителей и ключевых специалистов), предлагаемых для выполнения работ, оказания услуг, выраженная в наличии у участника конкурса работников, имеющих:

- дипломы о высшем образовании по специальности инженер техника и физика низких температур,
- дипломы о высшем образовании по специальности инженер автоматизация технологических процессов и производств,
- дипломы о высшем образовании по специальности инженер холодильная, криогенная техника и системы жизнеобеспечения.

Отсутствие у участника конкурса работников, имеющих дипломы о высшем образовании по специальности, инженер техника и физика низких температур, инженер автоматизация технологических процессов и производств, инженер холодильная, криогенная техника и системы жизнеобеспечения, либо отсутствие в заявке документов, подтверждающих наличие сотрудников, имеющих указанные дипломы о высшем образовании – 0 баллов.

Максимальное количество баллов – 30 присуждается заявке на участие в конкурсе, содержащей сведения о наибольшем количестве у участника конкурса

работников, имеющих:

- дипломы о высшем образовании по специальности инженер техника и физика низких температур,
- дипломы о высшем образовании по специальности инженер автоматизация технологических процессов и производств,
- дипломы о высшем образовании по специальности инженер холодильная, криогенная техника и системы жизнеобеспечения.

Для подтверждения соответствия критерию предоставляются копии дипломов, а также копии трудовых книжек или выписки из электронных трудовых книжек, или копии трудовых договоров, или копии договоров ГПХ, подтверждающих наличие у участника закупки работников, чьи дипломы представлены в составе заявки.

Предложение участника конкурса по нестоимостным критериям оценки должно сопровождаться заполнением формы № 2, указанной в Разделе 4 Конкурсной документации.

Как следует из протокола рассмотрения вторых частей заявок на процедуру от 07.07.2023 № 32312523661-3 Заявителем было предоставлено 15 договоров, подтверждающих наличие опыта, из которых Заказчик принял к оценке 9.

Заявитель считает, что указанные договоры не были приняты Заказчиком необоснованно.

Комиссия, рассмотрев заявку Заявителя и приложенные документы, установила, что Заказчиком не были приняты к оценке следующие договоры от 25.12.2020 № 4211428, от 29.11.2019 № 6325/ОАЭ-ДЖВ/19/1/1, от 10.12.2019 № 6748/ОАЭ-Сверд/19/1/1, от 10.12.2019 № 6751/ОАЭ-Сверд/19/1/1, от 24.12.2019 № 3737913, от 14.02.2020 № 7927/ОАЭ-Джв/19/1/1.

Согласно позиции Заказчика представленные договоры не соответствуют требованиям документации, а именно:

- Заявителем не подтверждено исполнение договора от 10.12.2019 № 6748/ОАЭ-Сверд/19/1/1 в полном объеме, поскольку сумма оказанных услуг по актам, приложенным к договору, меньше суммы договора;
- Договоры от 25.12.2020 № 4211428, от 29.11.2019 № 6325/ОАЭ-ДЖВ/19/1/1, от 10.12.2019 № 6751/ОАЭ-Сверд/19/1/1, от 24.12.2019 № 3737913, от 14.02.2020 № 7927/ОАЭ-Джв/19/1/1 не были приняты Заказчиком, поскольку, несмотря на наличие в составе оказываемых услуг по договору присутствовали услуги по техническому обслуживанию оборудования, которое можно отнести к системам вентиляции и кондиционирования, стоимость услуг по техническому обслуживанию систем вентиляции и кондиционирования в таких договорах не была указана, а, следовательно, оценить соответствие объема выполненных услуг по договору требованию о том, что цена договора на техническое обслуживание систем вентиляции и кондиционирования превышает 20% начальной максимальной цены договора объявленного конкурса, не представляется возможным.

Комиссия отмечает, что в силу 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.

Таким образом, 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, поскольку обратное противоречило бы части 6 статьи 3 Закона о закупках.

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.

В рассматриваемом случае в 5 из 15 договоров не представляется возможным однозначно установить стоимость оказанных услуг по техническому обслуживанию систем вентиляции и кондиционирования (промышленного вентиляционного, холодильного, климатического оборудования).

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что представленные договоры от 25.12.2020 № 4211428, от 29.11.2019 № 6325/ОАЭ-ДЖВ/19/1/1, от 10.12.2019 № 6751/ОАЭ-Сверд/19/1/1, от 24.12.2019 № 3737913, от 14.02.2020 № 7927/ОАЭ-Джв/19/1/1 не соответствуют требованиям документации, в связи с чем у Заказчика отсутствовали основания для принятия указанных документов к оценке.

При этом, изучив заявку Заявителя, Комиссия установила, что Заявителем не подтверждено исполнение договора от 10.12.2019 № 6748/ОАЭ-Сверд/19/1/1 в полном объеме, поскольку сумма оказанных услуг по актам, приложенным к договору, меньше суммы договора, несмотря на требование документации о том, что представляемые договоры должны быть исполнены, что подтверждается соответствующими актами.

Доказательства обратного Заявителем не предоставлено.

Таким образом, Комиссия, изучив заявку Заявителя, пришла к выводу, что представленные Заявителем договоры не соответствуют требованиям документации, в связи с чем у Заказчика отсутствовали основания для принятия указанных документов к оценке.

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 (пункт 3 статьи 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (пункт 4 статьи 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (пункт 1 статьи 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 жалобы.

## **РЕШИЛА:**

1. Признать жалобу ООО «ОНИКС» (ИНН: 7842504964; ОГРН: 1137847373510) на действия ФГБУ «НИЦЭМ им. Н.Ф. Гамалеи» Минздрава России (ИНН: 7734013214; ОГРН: 1027739443555) при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 17.07.2023 № НП/30027/23.

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