

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-363/23

по результатам рассмотрения жалобы ООО «УКТС Групп» на действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»

25.09.2023 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия ФАС России) в составе:

ведущего заседание Комиссии ФАС России – <...>,

членов Комиссии ФАС России:

<...>,

<...>,

при участии представителей:

ПАО «Ростелеком»: <...>, <...>, <...>, <...>,

ООО «УКТС Групп»: <...>,

представители АО «ЕЭТП» (далее – Оператор) на заседание Комиссии ФАС России не явились, о дате, времени и месте рассмотрения жалобы посредством системы видео-конференц-связи уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев посредством системы видео-конференц-связи жалобу ООО «УКТС Групп» от 05.09.2023 № 157 на действия (бездействие) заказчика

ПАО «Ростелеком» при проведении отбора предложений на право заключения договора на оказание услуг по комплексному обслуживанию зданий/ сооружений/помещений и прилегающих территорий филиала в Республике

Марий Эл ПАО «Ростелеком» (извещение № 32312683330), в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В ФАС России поступила жалоба ООО «УКТС Групп» (далее – Заявитель) от 05.09.2023 № 157 на действия (бездействие) заказчика ПАО «Ростелеком»

(далее – Заказчик) при проведении отбора предложений на право заключения договора на оказание услуг по комплексному обслуживанию зданий/ сооружений/ помещений и прилегающих территорий в Республике Марий Эл филиала ПАО «Ростелеком» (извещение № 32312683330) (далее – Отбор предложений, Жалоба).

Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в части 2 статьи 1 Закона о закупках.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора 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 Законом о закупках.

При этом в соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей.

Согласно части 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися, нарушений порядка

осуществления в отношении юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, являющихся субъектами градостроительных отношений, мероприятий по реализации проекта по строительству) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд ПАО «Ростелеком», утвержденным решением совета директоров ПАО «Ростелеком» (редакция 27) (протокол от 29.06.2023 № 18) (далее – Положение о закупке).

В соответствии с извещением об осуществлении закупки (далее – Извещение), документацией о проведении Отбора предложений, протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

1. Извещение размещено на сайте Оператора – 17.08.2023;
2. Начальная (максимальная) цена договора – 89 479 270, 55 руб;
3. Дата окончания срока подачи заявок на участие в Отборе предложений – 28.08.2023;
4. На участие в Отборе предложений подано 4 заявки;
5. Дата рассмотрения заявок, поданных на участие в Отборе предложений – 12.09.2023;
6. По результатам рассмотрения заявок соответствующими требованиями Документации признаны 4 заявки участников закупки;
7. Дата оценки и составления заявок участников закупки – 18.09.2023;
8. Дата подведения итогов – 18.09.2023;
9. По результатам подведения итогов победителем признан участник закупки с регистрационным номером заявки «97413» с предложением о цене договора в размере 89 479 270, 55 руб.

В соответствии с частью 14 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган обязан рассмотреть жалобу по существу в течение семи рабочих дней со дня поступления жалобы, за исключением случая, предусмотренного частью 14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Согласно части 14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, если при рассмотрении жалобы комиссии антимонопольного органа необходимо получение дополнительной информации, срок принятия решения может быть продлен однократно на срок, установленный частью 14 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

В ходе заседания 19.09.2023 Комиссией ФАС России на основании части 14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции с целью изучения представленных материалов срок рассмотрения Жалобы продлен до 25.09.2023.

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 том числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований Закона о закупках и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Из Жалобы следует, что при проведении Отбора предложений Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, поскольку Заказчиком ненадлежащим образом осуществлен расчет баллов заявке Заявителя по критерию оценки «Надлежащее исполнение Участником ранее заключенных договоров» (далее – Критерий).

Представители Заказчика с доводом Жалобы не согласились и сообщили, что при проведении Отбора предложений Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, Положения о закупке и Документации.

Комиссией ФАС России установлено, что Жалоба Заявителя содержит основания, предусмотренные частью 10 статьи 3 Закона о закупках, следовательно, подлежит рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Рассмотрев представленные материалы, а также выслушав пояснения представителей Заявителя, Заказчика, Комиссия ФАС России установила следующее.

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 при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются установленными

в Законе о закупках принципами, в том числе принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Согласно пункту 19.1.1 Положения о закупке отбор предложений – способ неконкурентной закупки, проведение которой регламентируется настоящим Положением, при которой победителем признается участник, заявка которого соответствует требованиям документации и содержит лучшие условия исполнения договора по итогам оценки и сопоставления заявок.

В соответствии с пунктом 19.10.2 Положения о закупке в целях выявления победителя закупки проводится рассмотрение, оценка и сопоставление заявок

на участие в закупке. В случае если было принято решение об отклонении заявок

на участие в закупке, оцениваются и сопоставляются только заявки на участие

в закупке, которые не были отклонены. Рассмотрение, оценка и сопоставление заявок участников закупки осуществляется в соответствии с критериями и порядком оценки заявок, устанавливаемыми в документации 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. 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.

Пунктом 7.2.2 Документации установлено, что оценка и сопоставление заявок осуществляется в соответствии с критериями и порядком оценки заявок, предусмотренными в разделе 6 «Критерий и порядок оценки заявок» Документации (далее – Раздел 6).

Разделом 6 Документации установлен Критерий, предметом оценки которого является надлежащее исполнение участником ранее заключенных договоров.

Вместе с тем пунктом 5 Раздела 6 Документации установлен порядок оценки заявок участников закупки по Критерию, в соответствии с которым 0 баллов присваивается заявке участника закупки в случае наличия одного и более, вступившего в законную силу судебных решений, подтверждающих ненадлежащее исполнение участником закупки договоров, заключенных с хозяйствующими субъектами (в том числе с ПАО «Ростелеком»), в течении 2 (двух) лет до даты подачи заявки, при этом 10 баллов присваивается заявке участника закупки в случае отсутствия вступивших в законную силу судебных решений, подтверждающих ненадлежащее исполнение участником закупки договоров, заключенных с хозяйствующими субъектами (в том числе с ПАО «Ростелеком»), в течении 2 (двух) лет до даты подачи заявки.

Согласно протоколу рассмотрения заявок, поданных на участие в Отборе предложений, от 04.09.2023 № 32312683330/1 Заказчиком принято решение присвоить заявке Заявителя 0 баллов по Критерию.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заявителя сообщил, что Заказчиком ненадлежащим образом применен порядок оценки заявок участников закупки по Критерию, поскольку на момент рассмотрения заявок участников Отбора предложений отсутствуют судебные решения, подтверждающие ненадлежащее исполнение обязательств по договору со стороны Заявителя.

При этом представители Заказчика на заседании Комиссии ФАС России пояснили, что Критерий установлен с целью выявления добросовестного участника гражданского оборота, что позволяет Заказчику снизить риски неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам Отбора предложений.

Кроме того, представители Заказчика сообщили, что постановлением Девятого арбитражного апелляционного суда от 16.06.2023 № 09АП-27810/2023

по делу № А40-2539/23 подтвержден факт ненадлежащего исполнения обязательств по договору, а именно: Заявителем не осуществлена

оплата выполненных в рамках договора работ, в связи с чем Заказчиком принято решение присвоить заявке Заявителя 0 баллов по Критерию.

Изучив представленные материалы, а также выслушав пояснения представителей Заказчика, Заявителя, Комиссией ФАС России установлено,

что в рамках судебного процесса по делу № А40-2539/23 Заявитель является

заказчиком по договору.

При этом Комиссия ФАС России отмечает, что целью критерия оценки заявок участников закупки является выявление поставщика (исполнителя, подрядчика), способного наилучшим образом исполнить обязательства по договору, заключаемому по результатам закупочной процедуры.

Учитывая изложенное, Комиссии ФАС России не представляется возможным прийти к выводу о целесообразности установления порядка оценки заявок участников закупки по Критерию, поскольку неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств по договору лицом, участвующим в гражданских правоотношениях на стороне заказчика, не может свидетельствовать о неисполнении или ненадлежащем исполнении таким лицом обязательств по договору, заключаемому по результатам закупки, на стороне поставщика (подрядчика, исполнителя).

Таким образом, действия Заказчика, неправоммерно установившего порядок оценки по Критерию и, как следствие, ненадлежащим образом осуществившего расчет баллов по Критерию, противоречит пункту 2 части 1 статьи 3 Закона

о закупках и нарушает положения части 1 статьи 2, части 6 статьи 3 Закона

о закупках, а также содержат признаки состава административных правонарушений ответственность за совершения которых предусмотрена частями 7, 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Вместе с тем в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссией ФАС России принято решение о необходимости выдачи предписания, направленного на устранение выявленных нарушения.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частями 17, 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «УКТС Групп» (ИНН: 2632092634, ОГРН: 1082632005301) от 05.09.2023 № 157 на действия (бездействие) заказчика
ПАО «Ростелеком» (ИНН: 7707049388, ОГРН: 1027700198767) при проведении отбора предложений на право заключения договора на оказание услуг
по комплексному обслуживанию зданий/ сооружений/ помещений и прилегающих территорий в Республике Марий Эл филиала ПАО «Ростелеком» (извещение № 32312683330) обоснованной.
2. Признать ПАО «Ростелеком» нарушившим часть 1 статьи 2, часть 6 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
3. Выдать обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленного нарушения, в соответствии с принятым решением от 25.09.2023 по делу № 223ФЗ-363/23.
4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы от 25.09.2023 по делу № 223ФЗ-363/23 для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.

Ведущий заседание Комиссии ФАС России: <...>

Члены Комиссии ФАС России: <...>

<...>