

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-18881/2020 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров
09.11.2020 г. Москва

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

<..>

при участии представителя ЦПКиО им. М. Горького — <..>

в отсутствие ООО «Литон» (извещено надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 03.11.2020 № ЕО/61541/20);

рассмотрев жалобу ООО «Литон» (далее также — Заявитель, Общество) на действия ЦПКиО им. М. Горького (далее также — 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 организации работы и обслуживанию пунктов проката, контролю за соблюдением посетителями правил посещения ледового катка сезона 2020-2021 гг. для Государственного автономного учреждения культуры города Москвы «Центральный парк культуры и отдыха имени М. Горького» (реестровый № 32009598655) (далее — Конкурс),

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 Конкурса.

По мнению Заявителя, нарушение его прав и законных интересов со стороны Заказчика выразилось в ненадлежащем формировании Конкурсной документации, влекущем ограничение 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.

Из жалобы следует, что Заявитель не согласен с установленным порядком оценки по критерию «Опыт работы, связанный с предметом закупки», так как к оценке принимается опыт исключительно опыт оказания услуг по работе и обслуживанию пунктов проката, расположенных на ледовом катке.

В соответствии с пунктами 13, 14 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны критерии оценки, порядок оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке.

Соответствующие положения установлены Заказчиком в приложении № 1 к Конкурсной документации, в том числе по критерию «Опыт работы, связанный с предметом закупки»:

Значимость показателя критерия: 100%

Коэффициент значимости (КЗ) = 1,0

Максимальная оценка по показателю – 100 баллов.

Содержание: Оценке подлежит наличие успешного опыта выполнения работ (оказания услуг) сопоставимого характера по ранее успешно реализованным, исполненным контрактам, договорам заключенным участником закупки в рамках Федерального закона от 5 апреля 2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», Федерального закона от 18 июля 2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров,

работ, услуг отдельным видам юридических лиц», за последние 5 лет, предшествующие дате окончания подачи заявок на участие в настоящем конкурсе. Оценивается суммарный объем выполненных работ (оказанных услуг) исчисляемый в рублях.

Под сопоставимым характером, понимается контракт, договор, заключенный за последние 5 лет, предшествующие дате окончания подачи заявок на участие в настоящем конкурсе, с ценой контракта, договора не менее 10% от начальной (максимальной) цены договора в целях заключения которого проводится Конкурс предметом которого является: оказание услуг по организации работы и обслуживанию пунктов проката на ледовом катке. Исполнение контрактов, договоров должно быть подтверждено актом/актами сдачи-приемки выполненных работ (оказанных услуг), подписанные сторонами и скрепленные печатями сторон.

Если предоставленный контракт, договор не содержит в себе информации о предмете сопоставимого характера выполнении (об оказании) Исполнителем работ (услуг), успешно реализованном, сумме контракта, договора, то данный контракт, договор не будет засчитан членами Закупочной комиссии.

Под успешно реализованным контрактом, договором, понимается контракт, договор, исполненный без нарушений сроков выполнения работ (оказания услуг), применения штрафных санкций и иных нарушений условий контракта, договора, допущенных по вине участника закупки.

Представляемые участником закупки в составе Заявки документы, подтверждающие факт наличия у участника закупки опыта успешного выполнения работ (оказания услуг) сопоставимого характера, должны быть представлены в виде копий контрактов, договоров и актов сдачи-приемки выполненных работ (оказанных услуг), иных документов, подтверждающих исполнение контракта, договора, содержащих данные об исполнении контракта, договора, предмете договора, контракта, сумме и объеме по выполненным работам (оказанным услугам), в полном объеме, неповторяемых, читабельных, на которых видны необходимые подписи и печати (при наличии).

Баллы участнику закупки по данному показателю критерия присваиваются в случае подтверждения факта успешного выполнения работ (оказания услуг) сопоставимого характера.

Непредставление в составе Заявки таких документов не является основанием для отказа в допуске к участию в закупке, однако при оценке по настоящему показателю учитываются только те сведения, заявленные участниками закупки, которые подтверждены документально в составе Заявки.

В случае если представленный контракт, договор исполнен с нарушением сроков выполнения работ (оказания услуг), с применением штрафных или иных нарушений, допущенных по вине участника закупки, данный контракт, договор не будет засчитан при оценке Заявок.

Порядок начисления баллов:

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

где:

КЗ – коэффициент значимости показателя;

К_i – предложение участника закупки, Заявка которого оценивается;

К_{max} – максимальное предложение из предложений по показателю оценки, сделанных участниками закупки.

На заседании Комиссии представитель Заказчика пояснил, что в рамках договора, заключаемого по результатам Конкурса, исполнителю необходимо осуществлять оказание комплекса услуг по функционированию ледового катка и обеспечения всех услуг для посетителей. При этом имеется специфика работы на ледовых катка, а именно: необходимость производить заточку, выдачу и обработку коньков, контроль за соблюдением правил посещения катка, инструктажем посетителей, приём вещей в камеры хранения, соблюдение требований Роспотребнадзора в закрытых помещениях. Данные особенности являются крайне важным фактором, непосредственно влияющим на достижение целей закупки и надлежащее исполнение договора.

Данный критерий оценки не препятствует участию в конкурсе, не предрешает исхода закупки, не создает преимуществ конкретному лицу, а направлен прежде всего на выбор победителем конкурса лица, наиболее соответствующего потребностям заказчика. Участник закупки, не набравший баллов по этому критерию, имеет возможность набрать большее количество баллов по другому критерию (например, «цена контракта») и стать победителем конкурса. Отсутствие у него опыта сопоставимого характера не ограничивает его право на участие в конкурсе. К участию в закупке может быть допущено любое лицо, независимо от наличия указанного опыта.

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).

Более того, представитель Заказчика указал, что Заявитель не зарегистрирован на электронной площадке АО «ЕЭТП», на которой проводится Конкурс.

В соответствии с требованиями постановления Правительства РФ от 30.12.2018 № 1752 «О порядке регистрации участников закупок в единой информационной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и ведения единого реестра участников закупок и внесении изменений в постановление Правительства Российской Федерации от 8 июня 2018 № 656» (далее – ПП РФ № 1752) с 01.01.2020 будет невозможно участие в процедурах лиц, аккредитованных до 01.01.2019 на электронной площадке и не прошедших регистрацию в единой информационной системе в сфере закупок (далее – ЕИС).

Таким образом, с 01.01.2020 года принять участие в:

- электронных процедурах в соответствии с требованиями Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»,
- конкурентных закупках, участниками которых могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства в соответствии с требованиями ст. 3.4 Федерального закона от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»,
- процедурах предварительного отбора и электронного аукциона на оказание услуг и (или) выполнение работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирном доме в соответствии с постановлением Правительства РФ от 01.07.2016 № 615 «О порядке привлечения подрядных организаций для оказания услуг и (или) выполнения работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирном доме и порядке осуществления закупок товаров, работ, услуг в целях выполнения функций специализированной некоммерческой организации, осуществляющей деятельность, направленную на обеспечение проведения капитального ремонта общего имущества в многоквартирных домах» могут только участники закупок, прошедшие регистрацию в ЕИС и включенные в Единый реестр участников закупок.

На дату рассмотрения жалобы Заявитель не включен в единый реестр участников закупок.

Таким образом, фактически Заявитель не может принять участие в рассматриваемой процедуре. Соответственно, права и законные интересы Заявителя не могут быть затронуты оспариваемыми положениями документации.

Заявитель на заседание Комиссии не явился, доказательств обратного не представил.

Резюмируя вышеизложенное, Комиссия приняла решение о признании жалобы необоснованной.

Руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Литон» (ОГРН: 5137746081303, ИНН: 7729756895) на действия ЦПКиО им. М. Горького (ОГРН: 1027739258249, ИНН: 7706052148) при проведении Конкурса необоснованной.
2. Снять ограничения на размещение Конкурса, наложенные письмом Московского УФАС России от 03.11.2020 № ЕО/61541/20.

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