

## РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-17279/2022 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

24.11.2022

г. Москва

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

Председательствующего Комиссии,

"....."

членов Комиссии:

"....."

"....."

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей ".....", ".....",

рассмотрев жалобы "....." (далее также - Заявитель) на действия "....." (далее также - Заказчик) при проведении запросов предложений в электронной форме на право заключения договора на поставку с монтажом малых архитектурных форм для нужд ГАУК г. Москвы «ГМЗ «Кузьминки-Люблино» (реестровый № 32211841550), на право заключения договора на поставку с монтажом детского игрового оборудования (реестровый № 32211845757), на право заключения договора на поставку с монтажом элементов благоустройства (реестровый № 32211832979) (далее - Закупки) (далее - Жалобы),

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 поступили жалобы 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 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 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.

Жалобы Заявителя отвечают требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о Закупках.

Комиссия отмечает, поскольку доводы жалоб на закупочные процедуры с реестровыми №№ 32211841550, 32211845757, 32211832979 носят идентичный характер, Комиссия считает возможным рассмотреть указанные доводы на примере закупочной процедуры № 32211832979.

Заказчиком 09.11.2022 на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок (<http://zakupki.gov.ru>) размещено извещение № 32211832979 о проведении запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку с монтажом элементов благоустройства.

Согласно доводам Жалоб, установленные Заказчиком требования по нестоимостным критериям оценки заявок приводят к ограничению конкуренции.

Так, Заявитель указывает, что по показателю 2.1.1. «Опыт участника по успешной поставке товаров, выполнению работ, оказанию услуг сопоставимого характера и объема», Заказчиком установлены ограничения, согласно которым к оценке будут приниматься договоры только за период с 01.01.2021 по дату окончания срока подачи заявок на участие в закупке. По мнению Заявителя, установленные ограничения не позволяют участнику закупки получить максимальное количество баллов, так как опыт за 2018, 2019, 2020 годы не принимается к оценке, что является необоснованным и ограничивает права участников закупки. Заявитель указывает, что более рациональным сроком для подтверждения опыта участника, является пятилетний срок до даты окончания подачи заявок.

Кроме того, относительно показателя 2.1.3. «Наличие финансовых ресурсов», Заявитель указывает, что наличие у участника закупки выручки за прошедший календарный год (2021) не является показателем наличия финансовых ресурсов на

дату окончания подачи заявки. Заявитель считает, что наличие выручки само по себе не является показателем наличия у участника закупки финансовых ресурсов, поскольку даже при большой выручке может быть нулевая или минусовая прибыль, что не учитывается Заказчиком при оценке заявок в рамках данного показателя. По мнению Заявителя, установленное требование в данном показателе ограничивает права и интересы участников имеющих опыт и соответственно выручку в 2018 или в 2019 или в 2020 году, либо вновь созданным субъектам малого предпринимательства имеющим финансовые ресурсы (а именно денежные средства для закупки и поставок МАФов), что не позволяет получить им максимальное количество баллов по данному показателю.

В части установленного показателя 2.1.2 «Обеспеченность участника закупки трудовыми ресурсами», Заявитель указывает, что формирование порядка оценки заявок без указания предельного максимального количественного значения необходимых к оказанию услуг специалистов, не способствует выявлению лучших условий исполнения договора, поскольку предоставляет необоснованное преимущество участникам закупки, обладающим большим количеством специалистов, которые фактически при оказании услуг или выполнении работ задействованы не будут. Вместе с тем, по мнению Заявителя, оценка наличия у участника закупки специалистов по благоустройству, либо ландшафтному дизайну у участника закупки необоснованна, поскольку услуги в рамках данного договора оказываться не планируются.

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

В части довода Заявителя по установлению ограничивающего срока, когда должны быть исполнены договоры, Заказчик пояснил, что установленная в критериях оценки заявок участников закупки привязка фактически к 2-х летнему периоду осуществления поставки за период с 01.01.2021 по дату окончания срока подачи заявок на участие в закупке по оценке опыта участников объективна, поскольку характеризует текущий уровень профессионализма и квалификации участников и как следствие наиболее полно определяет оценку возможностей участников справиться с поставленными задачами.

В части довода Заявителя по установлению критериев оценки финансовые ресурсы, Заказчик отметил, что требование о подтверждении в качестве нестоимостного критерия оценки о наличии у участников закупки финансовых ресурсов за последний отчетный год с отметкой о принятии налоговым органом, обусловлено необходимостью обеспечения реального исполнения участником закупки принятых на себя обязательств по договорам.

Кроме того, проектом договора, размещённым в составе закупочной документации, авансирование закупки МАФ не предусмотрено, при этом согласно п. 2.5.1. проекта договора Заказчик оплачивает товары по факту поставки всего объема товара. Таким образом, до момента оплаты товара заказчиком, закупка, доставка им монтаж МАФ осуществляется полностью за счёт финансовых средств поставщика. Соответственно, применение одного из показателей оценки квалификации участника закупки «Наличие финансовых ресурсов» более чем оправдано.

Заказчик отметил, что наличие выручки является прямым показателем,

свидетельствующим о наличии финансовых ресурсов.

В части довода Заявителя по не установлению предельного максимального количественного значения необходимых к оказанию услуг специалистов, Заказчик пояснил, что в критериях оценки по показателю «Обеспеченность кадровыми ресурсами» установлено минимальное количественное значение необходимых к оказанию услуг специалистов.

Вместе с тем Заказчик обратил внимание, что пунктом 1.1. Договора установлено: «Поставщик обязуется по Заявкам Заказчика осуществить (Поставка с монтажом элементов благоустройства), № 32211841550 (Поставка с монтажом малых архитектурных форм для нужд ГАУК г. Москвы «ГМЗ «Кузьминки-Люблино»), № 32211845757 (Поставка с монтажом детского игрового оборудования) (далее – Товар) выполнить сборку/установку (монтаж) Товара (далее сопутствующие услуги) и выполнять сервисное обслуживание Товара (далее – Услуги) в объеме, установленном в Техническом задании (Приложении № 1 к Договору), и в соответствии с Приказом Департамента жилищно-коммунального хозяйства города Москвы и Департамента капитального ремонта города Москвы от 21.02.2022 № 01-01-13-41/22/07-16-20/22 «Об утверждении Регламента обслуживания малых архитектурных форм в городе Москве»».

Также в Приложении № 2 к проекту Договора, которым определена форма Акта приёма-передачи товара в п.1 формы Акта указано: «В соответствии с Договором № \_\_\_\_\_ от \_\_\_\_\_ (далее - Договор) Поставщик выполнил обязательства по поставке товаров (и оказанию сопутствующих услуг), а именно: Поставка и монтаж малых архитектурных форм/ детского игрового оборудования/ элементов благоустройства для нужд ГАУК г. Москвы «ГМЗ «Кузьминки-Люблино»».

Кроме того, в описании объекта закупки содержатся требования к сборке и монтажу.

Таким образом, Заказчик отметил, что применение показателя оценки квалификации о возможности привлечения специалистов, отвечающих за грамотное расположение элементов благоустройства (МАФ, детского игрового оборудования) на территории обустройства оправдано.

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.

В силу пунктов 13, 14 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

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.

Согласно методике и критериям оценки заявок на участие, определенной закупочной документацией, в запросе предложений Заказчиком определены следующие нестоимостные критерии оценки:

#### 1 Нестоимостные критерии оценки:

Квалификация участников закупки, в том числе наличие у них финансовых ресурсов, оборудования и других материальных ресурсов, принадлежащих им на праве собственности или на ином законном основании, опыта работы, связанного с предметом договора, и деловой репутации, специалистов и иных работников определенного уровня квалификации.

Значимость: 50 % (коэффициент значимости критерия 0,5)

Содержание: Подтверждение наличие у участника опыта работ сопоставимого характера и объёма (понятие сопоставимости работ установлено в показателях критерия), обеспеченность участника трудовыми ресурсами, наличие финансовых ресурсов.

Порядок оценки: при оценке заявок по данному критерию лучшим условием исполнения договора по указанному критерию признается предложение участника конкурса, набравшего наибольшее количество баллов по данному критерию (максимальное кол-во баллов - 100).

2.1.1. Показатель «Опыт участника по успешной поставке товаров, выполнению работ, оказанию услуг сопоставимого характера и объема».

Значимость показателя критерия: 30%

Коэффициент значимости (КЗ) = 0,30

Оценивается предложение участника об опыте успешного выполнения работ.

Оценивается суммарный объем выполненных работ сопоставимого характера и объема, исчисляемый в рублях, выполненных участником за период с 01.01.2021 по дату окончания срока подачи заявок на участие в закупке.

Под сопоставимым характером, понимается контракт (гражданско-правовой договор), предметом которого является поставка и/или монтаж малых архитектурных форм (скамейки, урны, детские игровые комплексы, качели, беседки).

Сведения о наличии опыта участника закупки должны подтверждаться копиями государственных контрактов (договоров), заключенных в соответствии с Федеральными законами № 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" (далее – 44-ФЗ), гражданско-правовых договоров, заключенных в соответствии с Федеральным законом № 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", содержащие сведения о стоимости выполненных работ.

Копии контрактов (договоров) предоставляются в полном объеме со всеми приложениями, с приложением акта/актов приемки выполненных работ или поставленных товаров, подписанных обеими сторонами и скрепленных печатями сторон (при наличии).

При оценке по настоящему показателю учитываются только те сведения, заявленные участниками закупки, которые подтверждены документально в составе заявки на участие в конкурсе.

Сведения заполняются в соответствии с рекомендуемой формой, приведенной в конкурсной документации.

Не представление в составе заявки на участие в конкурсе таких документов не является основанием для отказа в допуске к участию в конкурсе, однако при оценке по настоящему показателю учитываются только те сведения, заявленные участниками закупки, которые подтверждены документально в составе заявки на участие в конкурсе.

Порядок оценки:

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

а) в случае если  $K_{\max} < K_{\text{пред}}$ ,

где:

$\text{НЦБ}_i = \text{КЗ} \times 100 \times (K_i / K_{\max});$

КЗ - коэффициент значимости показателя.

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

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

б) в случае если  $K_{max} \geq K_{пред}$ ,

при этом  $НЦБ_{max} = KЗ \times 100$

$KЗ$  - коэффициент значимости показателя.

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

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

$K_{пред}$  - предельно необходимое заказчику значение характеристик равное четыреста миллионов рублей;

$НЦБ_{max}$  - количество баллов по критерию оценки (показателю), присуждаемых участникам, предложение которых превышает предельно необходимое максимальное значение, установленное заказчиком.

Показатели критерия:

2.1.2 Показатель «Обеспеченность участника закупки трудовыми ресурсами»

Значимость: 40 %.

Коэффициент значимости ( $KЗ$ ) = 0,40

Оценивается наличие у участника закупки штатных специалистов или привлеченных на основании гражданско-правового договора специалистов.

При оценке заявок участником закупки в составе предложения должно быть представлено штатных специалистов и/или привлеченных на основании гражданско-правовых договоров специалистов не менее 1 (одного), имеющих высшее профессиональное образование (повышение квалификации, профессиональная переподготовка) с квалификацией по диплому «Садово-парковое и ландшафтное строительство» и/или «Благоустройство и озеленение»

Наличие трудовых ресурсов подтверждается следующими документами (по каждому сотруднику необходим комплект документов):

- копии трудовых договоров либо копии приказов о приеме на работу (если сотрудники работают по трудовому договору) и/или гражданско-правовых договоров (если сотрудники работают по гражданско-правовому договору), заключенных между участником закупки и сотрудниками, привлекаемыми для выполнения работ (оказания услуг) \*, \*\*;

- копии документов об образовании работников (дипломы) \*\*.

\* Копии трудовых договоров либо копии приказов о приеме на работу (если сотрудники работают по трудовому договору) и/или гражданско-правовых договоров (если сотрудники работают по гражданско-правовому договору),  
2.1 заключенных между участником закупки и сотрудниками, привлекаемыми для выполнения работ (оказания услуг) с открытыми персональными данными сотрудников (а именно: паспортные данные, дата и место рождения, адрес регистрации по месту жительства, номер телефона, адрес электронной почты) подаются с согласия субъекта персональных данных. В случае отсутствия такого согласия в целях предотвращения разглашения персональных данных участник закупки должен скрыть персональные данные сотрудника при предоставлении указанных выше документов.

\*\* ФИО сотрудника в предоставляемых документах участник закупки скрывать не вправе. В случае сокрытия ФИО сотрудника документы считаются надлежащим образом не предоставленными, и данный сотрудник не засчитывается при оценке обеспеченности участника закупки трудовыми ресурсами.

Вся информация, предоставленная участниками закупки в заявке, должна быть четко структурирована по папкам и/или архивам, иметь соответствующие содержанию наименования файлов и нумерацию. В случае, если у заказчика при рассмотрении предоставленных участником закупки копий документов, подтверждающих квалификацию, возникают затруднения с отнесением предоставленных документов к каждому сотруднику, Заказчик не учитывает такие документы при оценке. Затруднением считается случай, когда невозможно сопоставить документы, подтверждающие наличие трудовых ресурсов участника (в том числе, в виду хаотичности предоставления сведений), и сверить информацию, содержащуюся в данных документах по причине нечитаемого текста на таких документах.

Предоставленные копии документов должны быть в виде неповторяющихся, полно читаемых копий, на которых видны необходимые подписи и печати.

Сведения заполняются в соответствии с рекомендуемой формой, приведенной в конкурсной документации.

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

0 баллов присуждается участнику закупки:

- не представившему предложение;

- представившему предложение по специалистам, которых у участника закупки в штате, либо на основании гражданско-правовых договоров:

менее 1 (одного) специалиста, имеющего высшее профессиональное образование (повышение квалификации, профессиональная переподготовка) с квалификацией по диплому «Садово-парковое и ландшафтное строительство» и/или «Благоустройство и озеленение»;

- информация, отображенная в рекомендуемой форме, не соответствует



подтверждающим документам, представленным в составе заявки.

Не представление в составе заявки на участие в конкурсе таких документов не является основанием для отказа в допуске к участию в конкурсе, однако при оценке по настоящему показателю учитываются только те сведения, заявленные участниками закупки, которые подтверждены документально в составе заявки на участие в конкурсе.

Порядок оценки:

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

$$\text{НЦБ}_i = \text{КЗ} \times 100 \times (\text{К}_i / \text{К}_{\text{max}});$$

КЗ - коэффициент значимости показателя.

К<sub>i</sub> - предложение участника закупки, заявка (предложение) которого оценивается;

К<sub>max</sub> - максимальное предложение из предложений по критерию оценки, сделанных участниками закупки;

### 2.1.3. Показатель «Наличие финансовых ресурсов»

Значимость: 30 %.

Коэффициент значимости (КЗ) = 0,30

Содержание: оценивается наличие у участника закупки выручки за период с 01 января 2021 г. до 31 декабря 2021 г. включительно. Наличие выручки должно подтверждаться копиями документов:

- копия бухгалтерского баланса за 2021 календарный год с извещением ИФНС о приеме и извещением ИФНС о вводе (при наличии);
- копия отчета о прибыли и убытках за 2021 календарный год с извещением ИФНС о приеме и извещением ИФНС о вводе (при наличии);
- копия декларации УСН за 2021 г. с извещением ИФНС о приеме и вводе (при наличии);
- копия декларации по НДС за 2021 г. с извещением ИФНС о приеме и вводе (при наличии).

Оценке по настоящему подкритерию подлежат только те сведения, которые подтверждены документально в полном объеме в составе заявки на участие в закупке. При представлении документов в нечитаемом виде, не в полном объеме, не соответствующих предмету, принимаемому к оценке, Заказчик вправе не оценивать указанные сведения.

В случае, если участник закупки не предоставит подтверждающие документы либо предоставленные документы не будут в полной мере соответствовать требованиям Заказчика, указанная выручка не засчитывается при оценке соответствия участника закупки подкритерию оценки.

Предложению Участника закупки, который не предоставит сведения о выручке в соответствии с требованиями конкурсной документации, и/или не предоставит подтверждающие документы, будет присвоена оценка в 0 баллов.

Максимальное количество баллов по показателю выставляется участнику, представившему подтверждающие документы на наибольший показатель выручки по показателю.

Порядок оценки:

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

$$\text{НЦБ}_i = \text{КЗ} \times 100 \times (\text{К}_i / \text{К}_{\text{max}});$$

КЗ - коэффициент значимости показателя.

К<sub>i</sub> - предложение участника закупки, заявка (предложение) которого оценивается;

К<sub>max</sub> - максимальное предложение из предложений по критерию оценки, сделанных участниками закупки;

Оценивая указанные доводы жалобы, Комиссия отмечает следующее.

В соответствии с частью 16 статьи 3.2 Закона о закупках под конкурсом понимается форма торгов, при которой победителем конкурса признается участник конкурентной закупки, заявка на участие в конкурентной закупке, окончательное предложение которого соответствует требованиям, установленным документацией о конкурентной закупке, и заявка, окончательное предложение которого по результатам сопоставления заявок, окончательных предложений на основании указанных в документации о такой закупке критериев оценки содержит лучшие условия исполнения договора.

Комиссия отмечает, что 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.

Законом о закупках заказчикам предоставлено право сформировать свою систему закупок в зависимости от особенностей осуществления деятельности, установив при необходимости дополнительные требования к участникам закупки, направленные 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.

При этом 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.

Направленные на обеспечение потребностей отдельных видов юридических лиц в товарах, работах и услугах отношения, регулируемые Законом № 223-ФЗ, имеют целью повышение эффективности, результативности осуществления закупок товаров, работ, услуг (ст. 1).

Приведенные правовые позиции, позволяя определить круг правомерных действий заказчика при установлении в документации о закупке, проводимой по правилам Закона № 223-ФЗ, требований к участникам, отличающихся достаточной степенью строгости, указывают также на обстоятельства, наличие которых является индикатором нарушения принципов, предусмотренных пунктом 1 части 1 статьи 3 Закона № 223-ФЗ, и которые подлежат выяснению антимонопольным органом в целях выявления в действиях заказчика данного нарушения. Такие обстоятельства подразумевают фактическое, а не мнимое предоставление преимущественных условий участия в закупке для отдельных хозяйствующих субъектов, ограничение возможности участия наибольшего числа конкурентов в целях обеспечения победы в закупке данных хозяйствующих субъектов.

Комиссия отмечает, что Заказчик вправе устанавливать в Закупочной документации квалификационные критерии отбора в соответствии со своими требованиями, при условии применения их в равной степени ко всем участникам закупки.

При этом целесообразность введения повышенных требований к участникам, включая требования к опыту и квалификации, не может выступать в качестве самостоятельного предмета оценки в отрыве от обстоятельств, указывающих на

фактическое, а не мнимое предоставление преимущественных условий участия в закупке для отдельных хозяйствующих субъектов, ограничение возможности участия наибольшего числа конкурентов в целях обеспечения победы в закупке данных хозяйствующих субъектов.

Согласно позиции Верховного Суда Российской Федерации, изложенной в пункте 4 Обзоре 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) использование заказчиком оценочных критериев выбора поставщика не является нарушением, если эти критерии носят измеримый характер и соответствие участника закупки названным критериям может быть установлено объективно. Само по себе предъявление заказчиком указанных требований не приводит к необоснованному ограничению участников закупки и не влияет на развитие конкуренции.

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.

Комиссия также отмечает, что отсутствие у хозяйствующего субъекта необходимых условий для участия в Закупке не является доказательством, подтверждающим, что требования Заказчика привели к ограничению конкуренции. Каждый хозяйствующий субъект самостоятельно принимает решение об участии в закупочной процедуре, действия каждого из них влияют на результаты закупки, победителем которого определяется лучший из участников, то есть наиболее конкурентоспособный.

Вместе с тем Комиссия отмечает, что установленные показатели нестоимостного критерия оценки носят оценочный характер и не являются критериями допуска.

Процедура оценки и сопоставления заявок на участие в Закупке направлена на выявление участника, заявка которого содержит лучшее предложение по исполнению договора, в том числе, исходя из опыта, имеющегося у участника Закупки, и никаким образом не может ограничить участников Закупки в их праве подать заявку на участие в такой Закупке и предложить условия исполнения договора, более выгодные, чем у других участников закупки.

В связи с изложенным, Комиссия приходит к выводу, что установленные Заказчиком в закупочной документации оспариваемые Заявителем критерии, не нарушают права участников и не ограничивают конкуренцию.

При этом отсутствие подходящих предложений у самого Заявителя не может свидетельствовать об ограничении конкуренции со стороны Заказчика.

Действительных доказательств нарушения своих прав и ограничения конкуренции путем предоставления преимущества конкретному лицу установленными критериями, Заявителем не представлено, а Комиссией не установлено.

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 жалобы.

На основании изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

#### **РЕШИЛА:**

1. Признать жалобу "....." (ОГРН: ".....", ИНН: ".....") на действия "....." (ИНН: ".....", ОГРН: ".....") при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмом Московского УФАС России от 21.11.2022 № НП/58942/22.

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