

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-16115/2022 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

27.10.2022 г. Москва

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

Председательствующего:

при участии представителей ООО «Смолтелеком», АО «СО ЕЭС»,

рассмотрев жалобу ООО «Смолтелеком» (далее — Заявитель) на действия АО «СО ЕЭС» (далее — Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на выполнение работ по реконструкции административного здания АО «СО ЕЭС», расположенного по адресу: г. Смоленск, пер. Молодежный, д. 5, в части оптического сегмента структурированной кабельной сети здания (реестровый № 32211696454, 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, перенаправленная письмом ФАС России от 24.10.2022 № 28/97528/22.

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, 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.

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

В соответствии с доводами жалобы, Заявитель обжалует оценку заявки победителя Закупки ООО «ЭЙЧ-ТИ ТРЭЙД» (ИНН: 4345460172) по критериям наличия специалистов.

Согласно позиции Заявителя, заявка ООО «ЭЙЧ-ТИ ТРЭЙД» (ИНН: 4345460172) подлежала отклонению ввиду представления недостоверных сведений о наличии кадровых ресурсов.

Так, из общедоступного ресурса «Прозрачный бизнес» на официальном сайте Федеральной налоговой службы России nalog.gov.ru следует, что среднесписочная численность работников ООО «ЭЙЧ-ТИ ТРЭЙД» (ИНН: 4345460172) составляла:

- в 2019 г. - 1 человек;

- в 2020 г. – 0 человек;

- в 2021 г. – 1 человек.

Таким образом, по мнению Заявителя, участник Закупки ООО «ЭЙЧ-ТИ ТРЭЙД» (ИНН: 4345460172) вопреки представленным сведениям в составе заявки не обладает должным количеством сотрудников.

Заказчик с доводами жалобы не согласился и на заседание Комиссии представил письменные возражения, а также истребованные антимонопольным органом документы.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссией установлено следующее.

Согласно части 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.

Из смысла требований части 1 статьи 2 Закона о закупках следует, что при установлении требований в документации заказчики руководствуются собственным Положением о закупках и самостоятельно устанавливают требования к участникам, которые не должны противоречить требованиям Конституции Российской Федерации, Гражданского кодекса Российской Федерации, Закону о закупках, других федеральных законов и иных нормативных правовых актов Российской Федерации.

В соответствии с частью 10 статьи 3.2 Закона о закупках, заявки на участие в конкурентной закупке представляются согласно требованиям к содержанию, оформлению и составу заявки на участие в закупке, указанным в документации о закупке в соответствии с настоящим Федеральным законом и положением о закупке заказчика.

В соответствии с пунктами 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.

При этом согласно 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 пункту 3.2.1.1. Закупочной документации для определения лучших условий исполнения Договора Закупочная комиссия Филиала АО «СО ЕЭС» ОДУ Центра оценивает и сопоставляет Конкурсные заявки по степени выгоды для Заказчика, исходя из следующих критериев:

№ п/п	Наименование критерия	Обозначение выставленного по критерию	Значимость	Обозначение значимости
----------	-----------------------	---	------------	---------------------------

		балла /суммы баллов	критерия	критерия
1	Цена Договора	$K_{Цi}$	60 %	$B_{Цi}$
2	Качество Работ и квалификация Участника конкурса, в том числе:	$K_{Куi}$	35 %	$B_{Куi}$
2.1	Опыт выполнения аналогичных Работ	$K_{2.1.}$	30 %	$P_{2.1.}$
2.2	Наличие у Участника конкурса квалифицированных специалистов, прошедших обучение по строительству и эксплуатации волоконно-оптических линий связи	$K_{2.2.}$	35 %	$P_{2.2.}$
2.3	Наличие действующего сертификата от производителя компонентов структурированной кабельной сети	$K_{2.3.}$	5%	$P_{2.3.}$
2.4	Наличие у Участника конкурса квалифицированных специалистов, аттестованных в установленном порядке по безопасному ведению работ в качестве ремонтного персонала в электроустановках напряжением до 1000 В (или до и выше 1000 В) с присвоенной группой по электробезопасности не ниже III (Третьей)	$K_{2.4.}$	10 %	$P_{2.4.}$
2.5.	Деловая репутация	$K_{2.5.}$	20%	$P_{2.5.}$
3	Срок предоставления гарантии качества на результат Работ (включая Материальные ресурсы, использованные в процессе выполнения Работ)	$K_{СГi}$	5 %	$B_{СГi}$

В соответствии с пунктом 3.2.2.1.2.2. Закупочной документации при оценке по

подкритерию 2.2. «Наличие у Участника конкурса квалифицированных специалистов, прошедших обучение по строительству и эксплуатации волоконно-оптических линий связи» учитывается количество специалистов Участника конкурса, привлекаемых для выполнения Работ по Договору, квалификация которых подтверждена в соответствии с требованиями, указанными в подпункте 8 таблицы пункта 3.3.1 Конкурсной документации:

- «5» баллов присваивается Участнику конкурса, который подтвердил наличие в штате более 2 (Двух) квалифицированных специалистов, имеющих действующие сертификаты или иные документы о прохождении обучения по строительству и эксплуатации волоконно-оптических линий связи.
- «3» балла присваивается Участнику конкурса, который подтвердил наличие в штате 2 (Двух) квалифицированных специалистов, имеющих действующие сертификаты или иные документы о прохождении обучения по строительству и эксплуатации волоконно-оптических линий связи;
- «0» баллов присваивается Участнику конкурса, который подтвердил наличие в штате менее 2 (Двух) квалифицированных специалистов, имеющих действующие сертификаты или иные документы о прохождении обучения по строительству и эксплуатации волоконно-оптических линий связи или не подтвердил наличие в штате указанных специалистов.

В соответствии с пунктом 3.2.2.1.2.4. Закупочной документации при оценке по подкритерию 2.4. «Наличие у Участника конкурса квалифицированных специалистов, аттестованных в установленном порядке по безопасному ведению работ в качестве ремонтного персонала в электроустановках напряжением до 1000 В (или до и выше 1000 В) с присвоенной группой по электробезопасности не ниже III (Третьей)» учитывается количество специалистов Участника конкурса, привлекаемых для выполнения Работ по Договору, квалификация которых подтверждена в соответствии с требованиями, указанными в подпункте 7 таблицы пункта 3.3.1 Конкурсной документации:

- «5» баллов присваивается Участнику конкурса, который подтвердил наличие в штате более 2 (Двух) квалифицированных специалистов, аттестованных в установленном порядке по безопасному ведению работ в качестве ремонтного (оперативно-ремонтного) персонала в электроустановках напряжением до 1000 В (или до и выше 1000 В) с присвоенной группой по электробезопасности не ниже III (Третьей).
- «3» балла присваивается Участнику конкурса, который подтвердил наличие в штате 2 (Двух) квалифицированных специалистов, аттестованных в установленном порядке по безопасному ведению работ в качестве ремонтного (оперативно-ремонтного) персонала в электроустановках напряжением до 1000 В (или до и выше 1000 В) с присвоенной группой по электробезопасности не ниже III (Третьей).
- «0» баллов присваивается Участнику конкурса, который подтвердил наличие в штате менее 2 (Двух) квалифицированных специалистов, аттестованных в установленном порядке по безопасному ведению работ в качестве ремонтного (оперативно-ремонтного) персонала в электроустановках напряжением до 1000 В (или до и выше 1000 В) с присвоенной группой по

электробезопасности не ниже III (Третьей) или не подтвердил наличие в штате указанных специалистов.

Согласно пункту 3.3.1. Закупочной документации участник Закупки в качестве подтверждения наличия специалистов представляет справку о кадровых ресурсах (далее — Справка).

В Справке следует (при наличии) указать количество квалифицированных специалистов, планируемых для привлечения к выполнению Работ по Договору, в соответствии с требованиями, указанными в пунктах 3.2.1.2.2, 3.2.1.2.4. Закупочной документации, с приложением копий документов, подтверждающих квалификацию специалистов.

К Справке прикладываются копии документов, подтверждающих наличие трудовых отношений между Участником и привлекаемыми им специалистами: штатного расписания, приказов о назначении на должность, трудовых книжек и (или) трудовых договоров (допускается предоставление выписок из указанных документов) на каждого специалиста.

Копии указанных документов предоставляются в режиме ограниченного доступа только для организатора конкурса.

Согласно протоколу подведения итогов конкурса № 2504554, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства от 12.10.2022 № 41-1-3 победителем закупочной процедуры признан участник ООО «ЭЙЧ-ТИ ТРЭЙД» (ИНН: 4345460172) (далее — Победитель).

Согласно данному протоколу, Победителю по критерию «Наличие у Участника конкурса квалифицированных специалистов, прошедших обучение по строительству и эксплуатации волоконно-оптических линий связи» было присвоено 5 баллов, а по критерию «Наличие у Участника конкурса квалифицированных специалистов, аттестованных в установленном порядке по безопасному ведению работ в качестве ремонтного персонала в электроустановках напряжением до 1000 В (или до и выше 1000 В) с присвоенной группой по электробезопасности не ниже III (Третьей)» — 0 баллов.

Комиссия отмечает, что по критерию «Наличие у Участника конкурса квалифицированных специалистов, прошедших обучение по строительству и эксплуатации волоконно-оптических линий связи» Победителем были представлены действующие сертификаты производителей структурированной кабельной системы на ...

Поскольку ООО «ЭЙЧ-ТИ ТРЭЙД» (ИНН: 4345460172) подтвердило наличие более 2 специалистов, прошедших обучение по строительству и эксплуатации волоконно-оптических линий связи, его заявке в силу п. 3.2.2.1.2.2 Закупочной документации было присвоено 5 баллов по данному критерию.

В части оценки заявки Победителя по критерию «Наличие у Участника конкурса квалифицированных специалистов, аттестованных в установленном порядке по безопасному ведению работ в качестве ремонтного персонала в электроустановках напряжением до 1000 В (или до и выше 1000 В) с присвоенной группой по электробезопасности не ниже III (Третьей)» Комиссией установлено, что

Победителем были представлены копии удостоверений, подтверждающие наличие специалистов, аттестованных по безопасному ведению работ в электроустановках в качестве административно-технического персонала. При этом, в соответствии с закупочной документацией, специалисты должны быть аттестованы в качестве ремонтного персонала, а не административно-технического персонала, в связи с чем, его заявке в силу пункта 3.2.2.1.2.4 Закупочной документации присвоено 0 баллов по данному критерию.

В части доводов Заявителя об информации, размещенной на сайте «Прозрачный бизнес» на официальном сайте Федеральной налоговой службы России nalog.gov.ru относительно среднесписочной численности Победителя Закупки Комиссия отмечает следующее.

Согласно пункту 77 Приказа Росстата от 24.11.2021 № 832 «Об утверждении Указаний по заполнению форм федерального статистического наблюдения № П-1 «Сведения о производстве и отгрузке товаров и услуг», № П-2 «Сведения об инвестициях в нефинансовые активы», № П-3 «Сведения о финансовом состоянии организации», № П-4 «Сведения о численности и заработной плате работников», № П-5(м) «Основные сведения о деятельности организации» (далее — Указания) среднесписочная численность работников рассчитывается на основании списочной численности, которая приводится на определенную дату, например, на последнее число отчетного периода.

В списочную численность работников включаются наемные работники, работавшие по трудовому договору и выполнявшие постоянную, временную или сезонную работу один день и более, а также работавшие собственники организаций, получавшие заработную плату в данной организации.

Победителем в составе заявки было представлено 11 трудовых договоров, заключенных в период с 2019 по 2022 год, среди которых:

Год заключения договора	Количество
2019	2
2020	1
2021	7
2022	1

Согласно пункту 79.7. Указаний среднесписочная численность работников за год определяется путем суммирования среднесписочной численности работников за все месяцы отчетного года и деления полученной суммы на 12.

Применяя вышеуказанный порядок расчета Комиссия установила, что среднесписочная численность работников за календарный год Победителя Закупки в период с 2019 по 2022 год не превышает единицу.

Таким образом, учитывая порядок расчета, Комиссия приходит к выводу, что среднесписочная численность работников не свидетельствует о действующем количестве сотрудников у Победителя Закупки.

При этом, что согласно сведениям из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства Победитель закупки является микропредприятием, что в соответствии с пунктом 2 части 1.1. статьи 4 Федерального закона от 24.07.2007 № 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» предполагает среднесписочную численность работников за предшествующий календарный год не более 15 человек.

Комиссия отмечает, что при рассмотрении заявок действует презумпция добросовестности участника закупки, если иное, то есть несоответствие или недостоверность указанных участником в заявке сведений, не выявлены и не доказаны Заказчиком.

Предоставление участником Закупки в составе заявки недостоверных сведений и выявление Заказчиком названного факта является самостоятельным основанием для отстранения такого лица от участия в закупочной процедуре на любом этапе его проведения.

Указанное требование обусловлено более значимыми правовыми последствиями для участника торгов, нежели несоответствие заявки формальным требованиям Закупочной документации, а потому требует большей проработанности со стороны Заказчика и наличия у него неопровержимых доказательств недостоверности представленных сведений.

При этом под недостоверными сведениями следует понимать сведения, не соответствующие действительности. В свою очередь, исходя из правовой позиции Верховного Суда Российской Федерации, изложенной в постановлении от 24.02.2005 № 3 «О судебной практике по делам о защите чести и достоинства граждан, а также деловой репутации граждан и юридических лиц», под не соответствующими действительности сведениями понимаются утверждения о фактах или событиях, которые не имели места в реальности во время, к которому относятся оспариваемые сведения.

Таким образом, для принятия решения об отклонении той или иной заявки по причине наличия в ней недостоверных сведений Заказчик должен располагать неопровержимым и документальным подтверждением данного обстоятельства.

Комиссия отмечает, что Заказчик при рассмотрении заявок участников опирается на представленные в составе заявки документы и сведения.

В свою очередь Победителем Закупки были представлены трудовые договоры, подтверждающие наличие кадровых ресурсов.

При этом, оснований сомневаться в достоверности представленных документов у Заказчика не имелось.

Относительно сведений из общедоступного ресурса «Прозрачный бизнес» на официальном сайте Федеральной налоговой службы России nalog.gov.ru Комиссия отмечает, что информация из открытых источников подвержена изменению и не является офертой по смыслу статьи 435 ГК РФ, в связи с чем закупочная комиссия Заказчика не может оперировать данными из такого источника, отклоняя заявку участника.

На основании изложенного, Комиссия не усматривает нарушений действующего законодательства о закупках в действиях Заказчика, так как оценивая заявку Победителя, Заказчик действовал в соответствии с порядком оценки заявок, который соответствует документации Заказчика. Критерии и порядок оценки заявок, а также требования документации применялись комиссией заказчика в равной степени ко всем участникам закупки.

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 действующего законодательства Российской Федерации в сфере закупок, 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).

Дополнительно Комиссия отмечает, что в адрес антимонопольного органа поступило ходатайство от Заявителя, о необходимости направления запроса информации в Пенсионный фонд Российской Федерации о поданных сведениях Победителем Закупки о работниках (в том числе отчеты СЗВ-ТД, СЗВ-М) в 2021-2022гг.

В свою очередь, Комиссия приняла решение об отказе в удовлетворении данного ходатайства, так как направляемые в Пенсионный фонд Российской Федерации отчеты СЗВ-ТД, СЗВ-М не могут в полной мере свидетельствовать о количестве сотрудников у Победителя Закупки, в свою очередь, Победителем были представлены трудовые договоры, оформленные надлежащем образом, подтверждающие наличие кадровых ресурсов.

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 Заявителя.

Руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Смолтелеком» (ИНН: 6730042163, ОГРН: 1026701429567) на действия АО «СО ЕЭС» (ИНН: 7705454461, ОГРН: 1027700201352) при проведении Закупки необоснованной.

2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 25.10.2022 № НП/54519/22.

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