

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-3149/2023 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

15.03.2023 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:

<...> — заместителя начальника отдела антимонопольного контроля торгов,

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

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей ГБУ «Жилищник района Орехово-Борисово Южное», ООО «СТРОЙ-КА!»

рассмотрев жалобу ООО «СТРОЙ-КА!» на действия ГБУ «ЖИЛИЩНИК РАЙОНА ОРЕХОВО-БОРИСОВО ЮЖНОЕ» при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на оказание услуг складского хранения, формирования и отгрузки товарного запаса для планово-текущего ремонта МКД ГБУ «Жилищник района Орехово-Борисово Южное» (реестровый № 32312113642 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 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.

Согласно доводам жалобы Заказчиком нарушен установленный порядок оценки заявок.

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 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.

Согласно части 6 статьи 3 Закона о закупках заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением 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 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.

Комиссией установлено, что Заказчиком 13.02.2023 в Единой информационной системе в сфере закупок размещено извещение о проведении Закупке.

Начальная (максимальная) цена договора (включая НДС): 5 049 465,00 руб.

В силу пункта 2.1 Закупочной документации заявка, состоящая из двух частей и ценового предложения, подается участником закупки для участия в конкурсе в электронной форме в срок и по форме, которые установлены извещением о проведении конкурса, конкурсной документацией.

Пунктом 2.19 Закупочной документации установлено, что если в конкурсной документации указаны цена каждой запасной части к технике, оборудованию, цена единицы работы или услуги, подача окончательных предложений проводится путем снижения суммы указанных цен в порядке, установленном настоящей статьей.

В соответствии с пунктом 2.36 Закупочной документации победителем конкурса в электронной форме признается его участник, который предложил лучшие условия исполнения договора на основе критериев, указанных в конкурсной документации, и заявке на участие в конкурсе в электронной форме которого присвоен первый номер.

Согласно пункту 6 Информационной карты заявки подаются посредством ЭТП по адресу в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет»: <https://www.roseltorg.ru/search/com#login> в соответствии с Регламентом работы ЭТП.

Согласно Закупочной документации оценка заявок производится в порядке, на основании критериев оценки, их содержания и значимости, установленных в

настоящей документации закупки, путем определения рейтинга заявок.

Рейтинг представляет собой оценку в баллах, получаемую по результатам оценки по критериям. Дробное значение рейтинга округляется до двух десятичных знаков после запятой по математическим правилам округления.

Значимость критериев определяется в процентах. При этом для расчетов рейтингов применяется коэффициент значимости, равный значению соответствующего критерия в процентах, деленному на 100.

Сумма значимостей критериев оценки заявок, установленных в документации о закупке, составляет 100 процентов.

Для оценки заявки осуществляется расчет итогового рейтинга по каждой заявке. Итоговый рейтинг заявки рассчитывается путем сложения рейтингов по каждому критерию оценки заявки, установленному в документации о закупке, умноженных на их значимость.

Присуждение каждой заявке порядкового номера по мере уменьшения степени выгоды содержащихся в ней условий исполнения договора производится по результатам расчета итогового рейтинга по каждой заявке.

Заявке, набравшей наибольший итоговый рейтинг, присваивается первый номер.

а) Оценка заявок по критерию «Цена договора»

Значимость критерия «Цена договора» составляет 50%.

Рейтинг, присуждаемый заявке по критерию «Цена договора», определяется по формуле:

$A_{max} - A_i$

$Ra_i = \frac{A_{max} - A_i}{A_{max}} \times 100,$

A_{max}

где:

Ra_i - рейтинг, присуждаемый i -й заявке по указанному критерию;

A_{max} - Начальная (максимальная) сумма цен единиц товаров, работ, услуг, установленная в документации закупки;

A_i - предложение i -го участника закупки по сумме цен единиц товаров, работ, услуг.

Для расчета итогового рейтинга по заявке рейтинг, присуждаемый этой заявке по критерию «Цена договора», умножается на соответствующую указанному критерию значимость.

При оценке заявок по критерию «Цена договора» лучшим условием исполнения

договора по указанному критерию признается предложение участника закупки с наименьшей ценой договора.

Договор заключается на условиях по данному критерию, указанному в заявке.

б) Оценка заявок по критерию «Квалификация участника закупки»

Значимость критерия составляет: 50%.

Коэффициент значимости критерия: 0,5

Сумма максимальных значений всех показателей критерия – 100 баллов.

Предмет оценки: Оценивается предложение участника закупки, исходя из показателей предусмотренных закупочной документацией и документов представленных участником в составе заявки на участие в закупке.

Показатель критерия: «Опыт выполнения аналогичных предмету закупки работ (услуг)».

Значимость показателя составляет: 100%

Коэффициент значимости показателя (КЗ): 1

В данном показателе оценивается количество контрактов (договоров) по выполнению аналогичных предмету закупки работ (услуг), заключённых и исполненных участником закупки в полном объёме за период 2019-2022 гг.

Под аналогичными работами (услугами) понимаются работы (услуги) по формированию, складскому хранению товарного запаса и/или отгрузке (поставке) товаров (материалов) строительного назначения, суммарная стоимость которых по одному контракту и/или договору составляет не менее 30% от начальной (максимальной) цены Договора по данной закупке.

Не учитываются при оценке показателя контракты (договоры) с ценой менее 30% от начальной максимальной цены (НМЦ) договора в соответствии с настоящей документацией.

Опыт по выполнению аналогичных работ (услуг) отражается участником закупки в форме, представленной в составе документации о закупке, и подтверждается копиями контрактов (включая все приложения к ним, с актами сдачи-приемки выполненных работ/оказанных услуг), заключенных в соответствии с Федеральным законом № 44-ФЗ, договоров (включая все приложения к ним, с актами сдачи-приемки выполненных работ/оказанных услуг), заключенных в соответствии с Федеральным законом № 223-ФЗ (включая все приложения к ним, с актами сдачи-приемки выполненных работ/оказанных услуг), заключенных в соответствии с Федеральным законом № 185-ФЗ (включая все приложения к ним, с актами сдачи-приемки выполненных работ/оказанных услуг), Постановлением Правительства РФ от 1 июля 2016 г. N 615 (включая все приложения к ним, с актами сдачи-приемки выполненных работ/оказанных услуг), иных договоров (включая все приложения к ним, с актами сдачи-приемки выполненных работ/оказанных услуг), содержащих сведения о стоимости выполненных работ/оказанных услуг.

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

Комиссией, при оценке заявок по настоящему показателю, учитываются только те сведения, которые подтверждены документально в составе заявки на участие в закупке в вышеуказанном порядке. Контракт/договор, в отношении которого будет представлен неполный перечень подтверждающих документов и сведений, не будет учтен при оценке заявки на участие в закупке.

Максимальное количество баллов по показателю () (с учетом коэффициента значимости): 100 баллов

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

где:

КЗ - коэффициент значимости показателя.

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

- максимальное предложение из предложений по показателю оценки, сделанных участниками закупки.

Рейтинг заявки по критерию оценки «Квалификация участника закупки» рассчитывается путем умножения оценки в баллах, полученной участником закупки по результатам оценки по критерию оценки, на коэффициент значимости критерия оценки.

Итоговый рейтинг заявки (предложения) вычисляется как сумма рейтингов по каждому критерию оценки заявки (предложения).

Победителем признается участник закупки, заявке (предложению) которого присвоен самый высокий итоговый рейтинг. Заявке (предложению) такого участника закупки присваивается первый порядковый номер.

Комиссией установлено, что согласно протоколу подведения итогов процедуры от 22.02.2023 № 32312113642 по результатам произведенной оценки Заказчик присвоил следующие рейтинги заявкам участников:

Порядковый номер заявки	Наименование участника	Ценовое предложение без НДС	Ценовое предложение с НДС	Ставка НДС	Место заявки
1013831	ОБЩЕСТВО С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ "СТРОЙ-КА!", 117545, Г.Москва, Ш ВАРШАВСКОЕ, ИНН 7733248728, КПП 772601001, ОГРН	252 500.00	303 000.00	20%	2

	1157746817194				
1013893	<...>	5 049 465.00	5 049 465.00	Без НДС	1

Согласно доводам жалобы Заказчик неправомерно признал победителем участника, подавшего заявку № 1013893, и предложившего цену, равную НМЦ.

Как пояснил Заказчик, договор заключается на условиях по данному критерию, указанному в заявке.

Заявителем была предложена цена 303 000,00 руб.

Расчет баллов был произведен по формуле:

$$R = (5049465 - 303000) / 5049465 * 100 = 94$$

Значимость критерия «Цена договора» составляет 50%, соответственно, рейтинг заявки рассчитывается по формуле:

$$\text{Рейтинг заявки} = 94 * 0,5 = 47 \text{ баллов}$$

Участником <...> была предложена цена 5 049 465,00 руб.

Расчет баллов был произведен по формуле:

$$R = (5049465 - 5049465) / 5049465 * 100 = 0$$

Значимость критерия «Цена договора» составляет 50%, соответственно, рейтинг заявки рассчитывается по формуле:

$$\text{Рейтинг заявки} = 0 * 0,5 = 0 \text{ баллов}$$

Вместе с тем рейтинг заявки по критерию оценки «Квалификация участника закупки» рассчитывается путем умножения оценки в баллах, полученной участником закупки по результатам оценки по критерию оценки, на коэффициент значимости критерия оценки.

Заявителем в составе заявки было представлено 13 договоров, все они были приняты конкурсной комиссией к рассмотрению.

Расчет баллов производился по формуле:

$$\text{НЦБ} = 1 * 100 * (13 / 257) = 5,06$$

$$\text{Рейтинг заявки по критерию квалификация} = 5,06 * 0,5 = 2,53$$

Участником <...> в составе заявки было представлено 266 договоров, из них приняты к рассмотрению 257.

Расчет баллов производился по формуле:

$$\text{НЦБ} = 1 * 100 * (257 / 257) = 100$$

Рейтинг заявки по критерию квалификация = $100 * 0,5 = 50$

Итоговый рейтинг заявки (предложения) вычисляется как сумма рейтингов по каждому критерию оценки заявки (предложения).

Победителем признается участник закупки, заявке (предложению) которого присвоен самый высокий итоговый рейтинг. Заявке (предложению) такого участника закупки присваивается первый порядковый номер.

Таким образом, итоговый рейтинг заявок:

Заявитель: $47 + 2,53 = 49,53$ балла

<...>: $0 + 50 = 50$ баллов

Вместе с тем Комиссия, рассмотрев довод Заявителя, о том, что в протоколе не указана цена, предложенная Победителем закупки за единицу товара (работы, услуги), Комиссией установлено, что согласно Информационной карте ценовое предложение подается участниками посредством программно-аппаратных средств ЭТП.

При этом, как пояснил Заказчик, при подготовке протокола сведения о ценовом предложении Победителя были интегрированы из ЭТП некорректно, и цена, предложенная Победителем закупки за единицу товара составляет 317 395,72 руб., сведения о которой отражены в заключенном по результатам закупке договоре от 06.03.2023 № ОБЮ/3642-23.

Учитывая, что данное обстоятельство не повлияло на результат оценки заявок, Комиссия приходит к выводу о необоснованности указанного довода.

Кроме того Комиссия, оценив довод Заявителя о несоответствии представленных Победителем договоров требованиям документации, также находит данный довод необоснованным.

Как пояснил Заказчик, Победителем в составе заявки было представлено 266 договоров, из них приняты Заказчику к рассмотрению 257.

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 лицом, сомневающимся в достоверности таких сведений.

Комиссия отмечает, что под недостоверными сведениями следует понимать сведения несоответствующие 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 о наличии в той или иной заявке недостоверных сведений Заказчик должен располагать неопровержимым и документальным подтверждением данного обстоятельства.

В настоящем случае факт представления Победителем недостоверных сведений, а именно сведений, которые не имели места в действительности, не находит своего подтверждения.

Кроме того Заявителем не предоставлены доказательства предоставления Победителем недостоверных сведений или предоставления договоров, не соответствующих требованиям документации.

Само по себе несогласие Заявителя с итогами конкурентной процедуры не свидетельствует о нарушении Заказчиком положений Закона о закупках.

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.

Комиссия, рассмотрев довод о не соответствии коду ОКПД2 предмету закупки, сообщает следующее.

Комиссия также отмечает, что Заявитель конклюдентно согласился (пункт 1 статьи 8 ГК РФ) на все условия документации в момент подачи им заявки на участие в Закупке, а равно принял на себя риски, связанные с оценкой своей заявки. В этой связи у Комиссии отсутствуют правовые основания к выявлению в действиях Заказчика нарушения требований действующего законодательства о закупках, поскольку последний действовал в соответствии с требованиями собственной

документации, которая не была оспорена Заявителем ни в административном, ни в судебном порядке.

При таких обстоятельствах, учитывая положения части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия отмечает, что оспаривание положений документации, которые, по мнению Заявителя, противоречат действующему законодательству Российской Федерации, подлежали обжалованию до окончания срока подачи заявок.

Таким образом, Заявитель не может обжаловать указанные действия Заказчика при проведении Закупки, в связи с чем у Комиссии отсутствуют правовые основания для рассмотрения жалобы Заявителя в части оспаривания положений документации.

В соответствии с письмом ФАС России от 25.06.2019 № МЕ/53183/19 жалоба на положения документации о закупке может быть направлена любым лицом в антимонопольный орган до окончания срока подачи заявок на участие в закупке.

Аналогичная правовая позиция изложена в постановлении Девятого арбитражного апелляционного суда от 07.06.2021 по делу №А40-178288/20.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «СТРОЙ-КА!» (ИНН: 7733248728; ОГРН: 1157746817194) на действия ГБУ «Жилищник района Орехово-Борисово Южное» (ИНН: 7724321717; ОГРН: 1157746517675) при проведении Закупки необоснованной.

2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 09.03.2023 № НП/10378/23.

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