

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-19799/2021 о нарушении
процедуры торгов и порядка заключения договоров

17.11.2021 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 ООО «Верхний
бьеф», АО «Мосводоканал»;

в отсутствие представителей АО «ЕЭТП», извещенных надлежащим образом
письмом Московского УФАС России от 17.11.2021 № ЕО/69796/21,

рассмотрев жалобу ООО «Верхний бьеф» (далее — Заявитель) на действия АО
«Мосводоканал» (далее — 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
разработке декларации безопасности гидротехнических сооружений Акуловского
гидротехнического узла Восточной станции водоподготовки АО «Мосводоканал»
(реестровый № 32110683243, далее - Закупка) (далее - Жалоба),

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.

Согласно доводам жалобы, Заявитель оспаривает оценку заявки в ходе
проведения закупочной процедуры.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения.

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 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.

В ходе рассмотрения жалобы установлено следующее.

29.09.2021 на официальном сайте zakupki.gov.ru размещено извещение № 32110683243 о проведении открытого конкурса в электронной форме среди субъектов малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на оказание услуг по разработке декларации безопасности гидротехнических сооружений Акуловского гидротехнического узла Восточной станции водоподготовки АО «Мосводоканал».

По мнению Заявителя, Заказчик необоснованно оценил заявку по показателю «Наличие опыта выполнения аналогичных предмету закупки работ (услуг), поставки товаров», в связи с чем Заявитель занял итоговое 3-е место.

Комиссия отмечает следующее.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон 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.

При проведении Закупки Заказчик руководствовался нормами Закона о закупках и Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд Акционерного общества «Мосводоканал» (далее – Положение).

Приложением № 1 к Информационной карте конкурса предусмотрен Порядок оценки заявок по конкурсу, которые содержит как стоимостные так и нестоимостные критерии оценки (опыт выполнения аналогичных предмету закупки работ (услуг)).

В оспариваемой Закупке установлены следующие критерии оценки.

Номер критерия	Критерии оценки заявок на участие в конкурсе и их содержание	Значимость критериев оценки заявок на участие в конкурсе
Ценовой критерий		
1.	Цена договора	50 %
Неценовые критерии		
2	Предложение о квалификации участника в том числе:	
2.1	Обеспеченность кадровыми ресурсами (количество и (или) квалификация)	30 баллов 50 %
	Опыт выполнения аналогичных	70

2.2.	предмету закупки работ (услуг), поставки товаров	баллов
------	---	--------

Как указано выше, Заявитель оспаривает оценку по показателю 2.2 «Наличие опыта выполнения аналогичных предмету закупки работ (услуг), поставки товаров».

Коэффициент значимости показателя (КЗ) = 0,70 (70 баллов)

Оценивается предложение участника о наличии опыта оказания аналогичных предмету закупки услуг, за последние три года до даты подачи заявки на участие в конкурсе (без нарушений сроков и иных нарушений условий контракта по вине участника).

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

где:

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.

В качестве наличия опыта Участник закупки должен предоставить копии исполненных договоров и/или государственных контрактов, заключенных в соответствии с Федеральными законами № 44-ФЗ, № 223-ФЗ, содержащих сведения о стоимости услуг с приложением копий актов оказанных услуг и подтверждающих исполнение обязательств по данным договорам за последние три года.

Аналогичными (подобными) предмету закупки будут услуги: проведение экспертизы декларации безопасности гидротехнического сооружения.

Порядок начисления баллов:

Баллы присваиваются в зависимости от суммы исполненных контрактов, актов оказанных услуг, подобных предмету конкурса за последние 3 года до даты подачи заявки на участие в конкурсе.

В случае непредоставления Участником закупки копий исполненных договоров и/или государственных контрактов, заключенных в соответствии с Федеральными законами № 44-ФЗ, № 223-ФЗ с приложением копий актов оказанных услуг, подтверждающих исполнение обязательств по данным договорам за последние три года, заявке Участника, начисляется 0 баллов.

Комиссия обращает внимание, что в соответствии с формой 2.4.1 закупочной документации в качестве наличия опыта Участник закупки должен предоставить копии исполненных договоров и/или государственных контрактов, заключенных в соответствии с Федеральными законами № 44-ФЗ, № 223-ФЗ, содержащих сведения о стоимости услуг с приложением копий актов оказанных услуг и подтверждающих исполнение обязательств по данным договорам за последние три года .

Также в соответствии с формой 2.4.1 должно быть подтверждено копиями исполненных договоров и/или государственных контрактов с приложением копий актов оказанных услуг/выполненных работ, подтверждающих исполнение обязательств по данным договорам/контрактам за последние три года.

Согласно итоговому протоколу 32110683243 от 27.10.2021, Заявителю по оспариваемому показателю присвоено 4,90 баллов.

На заседании Комиссии Заказчик представил таблицу со сведениями по представленным Заявителем договорам.

В связи с необходимостью ознакомления Заявителем с представленной таблицей, Комиссией было принято решение об объявлении перерыва.

По результатам анализа, Заявитель указал, что Заказчиком неправомерно не приняты к оценке договоры № 61/21 от 30.03.2021, № 62/21 от 30.03.2021, № 50/054/6384В от 21.12.2020, № 9/148061-Д/9-Ф010504-02-02 от 11.02.2021, № б/н от 23.05.2019.

Комиссия, проанализировав указанные договоры, установила, что Заказчиком правомерно не приняты к оценке договоры № 61/21 от 30.03.2021, № 62/21 от 30.03.2021, № 50/054/6384В от 21.12.2020, № 9/148061-Д/9-Ф010504-02-02 от 11.02.2021, поскольку обязательства по ним исполнены не в полном объеме.

Как указано выше, участник Закупки должен предоставить копии исполненных договоров и/или государственных контрактов.

Договор № б/н от 23.05.2019 не принят, поскольку приложен договор, не содержащий сведения о стоимости услуг (приложены только 2-е страницы: первая и последняя).

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что действия Заказчика совершены в соответствии с нормативными правовыми актами, регламентирующими закупочную деятельность Заказчика.

Действительных доказательств, подтверждающих нарушение прав Заявителя установленными требованиями, Заявителем Комиссии не представлено.

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 по данному доводу.

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 действия заказчика 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).

Кроме того, Заявитель конклюдентно согласился (п. 1 ст. 8 ГК РФ) на все условия Закупочной документации в момент подачи им заявок на участие в Закупке. В этой связи у Комиссии отсутствуют правовые основания к выявлению в действиях Заказчика нарушения требований действующего законодательства Российской Федерации о закупках, поскольку последний действовал в строгом соответствии с требованиями собственной Документации, которая не была оспорена Заявителями ни в административном, ни в судебном порядке.

Резюмируя изложенное, с учетом имеющихся в настоящее время документов и сведений, на основании конкретных фактических обстоятельств дела, Комиссия приняла решение о признании необоснованной жалобы Заявителя на действия Заказчика.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Верхний бьеф» (ОГРН: 1145476055724, ИНН: 5405495150) на действия АО «Мосводоканал» (ОГРН: 1127747298250, ИНН: 7701984274) при проведении Закупки необоснованной.

2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмами Московского УФАС России от 10.11.2021 № ЕО/68021/21 и от 17.11.2021 № ЕО/69796/21.

Настоящее решение может быть обжаловано в Арбитражном суде в течение трех

месяцев со дня его принятия.